



# Europäisches und deutsches Kartellrecht

2. Februar 2022

Dr. Christian Heinichen

1

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Lernziele

1. (Reichweite) der Nichtigkeit
2. Geldbußen – Bestandteil des *public enforcement*
3. Kartellschadensersatz – Bestandteil des *private enforcement*

© 2022, Dr. Christian Heinichen

2

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Inhaltsübersicht

**Rechtsfolgen: Kartellbußgeld-/zivilrecht**

1. **Rechtsfolgen von Kartellverstößen – ein Überblick**
2. Nichtigkeit
3. Kartellbußgeldrecht
4. Kartellzivilrecht

© 2022, Dr. Christian Heinichen

3

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Rechtsfolgen – Überblick

Kartellzivilrecht	Kartellverwaltungsrecht
<ul style="list-style-type: none"> <li>- Nichtigkeit</li> <li>- Beseitigung/Unterlassung</li> <li>- Schadensersatz</li> <li>- Bereicherungsrecht</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Abstellungsverfügung</li> <li>- einstweilige Maßnahmen</li> <li>- Positiventscheidung</li> <li>- Gewinnabschöpfung</li> </ul>
Kartellordnungswidrigkeitenrecht	
<ul style="list-style-type: none"> <li>- Geldbußen</li> <li>- Zwangsgelder</li> </ul>	

© 2022, Dr. Christian Heinichen

4

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Kartellbehörden

- Europäische Kommission
  - Generaldirektion Wettbewerb (*DG COMP*)
  - zuständig für die Anwendung der Art. 101, 102 AEUV, FKVO
  - System dezentraler Kartellrechtsanwendung (Art. 5 VO 1/2003)
- Bundeskartellamt
  - selbstständige Bundesoberbehörde mit Sitz in Bonn (§ 51 Abs. 1 GWB)
  - zuständig für Anwendung der Art. 101, 102 AEUV und des GWB
  - zuständig, wenn wettbewerbsbeschränkende Wirkungen „über das Gebiet eines (Bundes-)Landes hinaus“reichen (§ 48 Abs. 2 S. 1 GWB)

© 2022, Dr. Christian Heinichen

5

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Kartellbehörden

- Landeskartellbehörden
  - zuständig für die Anwendung des GWB (exkl. Fusionskontrolle)
- Bundesministerium für Wirtschaft und Energie
  - Zuständigkeit des Ministers für Ministererlaubnis (§ 42 GWB)
- Monopolkommission (§§ 44 ff. GWB)
  - sachverständiges Gremium mit beobachtender/beratender Funktion

© 2022, Dr. Christian Heinichen

6

Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

## Inhaltsübersicht

**Rechtsfolgen: Kartellbußgeld-/zivilrecht**

1. Rechtsfolgen von Kartellverstößen – ein Überblick
2. **Nichtigkeit**
3. Kartellbußgeldrecht
4. Kartellzivilrecht

© 2022, Dr. Christian Heinrichen 7

7

Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

## Nichtigkeit

**EU:**

Art. 101 AEUV	⇒	Art. 101 Abs. 2 AEUV
Art. 102 AEUV	⇒	§ 134 BGB

**Deutschland:**

§ 1 GWB	⇒	§ 134 BGB
§§ 18 ff. GWB	⇒	§ 134 BGB

© 2022, Dr. Christian Heinrichen 8

8

Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

## Nichtigkeit

- Reichweite der Nichtigkeitsanordnung
  - grundsätzlich *ex lege, ex tunc* und *erga omnes*
  - Ausführungs- vs. Folgeverträge mit Dritten
  - Arglisteinwand (§ 242 BGB) primär grundsätzlich unzulässig
  - Teilnichtigkeit vs. Gesamtnichtigkeit (§ 139 BGB)
- salvatorische Klauseln / Vertragsanpassung
- Möglichkeit geltungserhaltender Reduktion?
- Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft?

© 2022, Dr. Christian Heinrichen 9

9

Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

## Inhaltsübersicht

**Rechtsfolgen: Kartellbußgeld-/zivilrecht**

1. Rechtsfolgen von Kartellverstößen – ein Überblick
2. Nichtigkeit
3. **Kartellbußgeldrecht**
4. Kartellzivilrecht

© 2022, Dr. Christian Heinrichen 10

10

Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

## Kartellgeldbußen

Bußgeldrecht	
EU	Deutschland
Art. 23 Abs. 2 S. 1 lit. a VO 1/2003 - Bußgeld-Leitlinien der Kommission - Verjährung (Art. 25, 26 VO 1/2003)	§ 81 GWB i.V.m. OWiG - §§ 81c-d GWB - Bußgeld-Leitlinien des BKartA - Verjährung (§ 81g GWB)

© 2022, Dr. Christian Heinrichen 11

11

Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

## Kartellgeldbußen – EU

- Rechtsgrundlage: Art. 23 VO 1/2003
  - Kartellverstöße (Abs. 2) und Verfahrensverstöße (Abs. 1)
  - Vorsatz oder Fahrlässigkeit
  - Bußgeldentscheidungen = vollstreckbare Titel, Art. 299 Abs. 1 AEUV
- Adressaten der Bußgeldentscheidung
  - Unternehmen vs. Unternehmensträger
  - Täterschaft und Teilnahme
  - Verantwortung von „Kartellwächtern“

© 2022, Dr. Christian Heinrichen 12

12

**Kartellgeldbußen – EU**

- Verfolgungsverjährung, Art. 25 VO 1/2003
  - Verjährungsfrist = drei bzw. fünf Jahre (Abs. 1)
  - absolute Verjährungsfrist (Abs. 5)
  - Verjährungsbeginn = Vollendung bzw. Beendigung der Zuwiderhandlung (Abs. 2)
  - Verjährungsunterbrechung durch Ermittlungshandlungen (Abs. 3)
- Kronzeugenregelung der EU-Kommission

13

**Bußgeldbemessung (EU)**

Die Sunshine AG (Gesamtumsatz: € 42 Mrd.) beteiligte sich von 1996 bis 2016 an einem europaweiten Preis- und Quotenkartell. Der kartellbetroffene Umsatz lag bei € 50 Mio./a. Das Unternehmen wurde bereits 1975 und 1985 von der EU-Kommission wegen eines Kartellverstoßes sanktioniert. Mögliche kartellbehördliche Bußgeldhöhe?

**Grundbetrag:**

30 % des tatbezogenen Umsatzes	€ 15 Mio.
x 20 Jahre (d. h. € 15 Mio. x 20)	€ 300 Mio.
+ „Eintrittsgebühr“ v. 20 % d. kartellierten Umsatzes (€ 10 Mio.)	<b>€ 310 Mio.</b>

14

**Bußgeldbemessung (EU)**

<b>Grundbetrag:</b>	<b>€ 310 Mio.</b>
Anpassung des Grundbetrags	
- Wiederholungstäterschaft (+ 100 %)	€ 620 Mio.
- Abschreckungsaufschlag (+ 25 %)	€ 775 Mio.
<b>Kronzeugenregelung (./ 50 %)</b>	<b>€ 387,5 Mio.</b>
<b>10 %-ige Bußgeldobergrenze</b> (Art. 23 Abs. 2 S. 2 VO 1/2003)	–
<b>Endbetrag</b>	<b>€ 387,5 Mio.</b>

15

**Kartellgeldbußen – Deutschland**

- Rechtsgrundlage: § 81 GWB (i.V.m. OWiG)
  - Kartell- und Verfahrensverstöße (Abs. 1-3)
  - Vorsatz oder Fahrlässigkeit
- Adressaten der Bußgeldentscheidung
  - Leitungspersonen (§ 9 OWiG)
  - Unternehmensträger (§ 30 OWiG = Rechtsträgerprinzip)
  - Einheitstäterbegriff (§ 14 OWiG)

16

**Kartellgeldbußen – Deutschland**

- Neuregelungen der **9. GWB-Novelle**
  - Ziel: Schließung der sog. „Wurstlücke“
  - bußgeldrechtliche Verantwortung der Konzernmutter (§ 81a Abs. 1 GWB)
  - Bußgeldhaftung des Rechtsnachfolgers (§ 30 Abs. 2a OWiG, § 81a Abs. 2 GWB)
  - Bußgeldhaftung des wirtschaftlichen Nachfolgers (§ 81a Abs. 3 GWB)
  - gesamtschuldnerische Haftung (§ 81a Abs. 5 GWB)
  - Ausfallhaftung im Übergangszeitraum (§ 81e GWB)

17

**Kartellgeldbußen – Deutschland**

- Verzinsungspflicht, § 81f GWB
- Verfolgungsverjährung, § 81g GWB
  - Verjährungsfrist = fünf Jahre (Abs. 1 S. 2)
  - Verweis auf Verjährungsregime des OWiG (Abs. 1 S. 1)
  - Verjährungsbeginn = Beendigung der Zuwiderhandlung oder Erfolgseintritt (§ 31 Abs. 3 OWiG)
  - Verjährungsunterbrechung durch Ermittlungshandlungen (§ 33 OWiG)
- Kronzeugenregelung des Bundeskartellamts, §§ 81h-81n GWB

18

### Inhaltsübersicht

**Rechtsfolgen: Kartellbußgeld-/zivilrecht**

1. Rechtsfolgen von Kartellverstößen – ein Überblick
2. Nichtigkeit
3. Kartellbußgeldrecht
4. **Kartellzivilrecht**

19

### Beseitigung/Unterlassung

- § 33 Abs. 1-2 GWB
- verschuldensunabhängige Ansprüche
- Beseitigung => aktuell bestehende rechtswidrige Störung
- Unterlassung => Gefahr zukünftiger rechtswidriger Störung
  - Unterlassungsanspruch: Wiederholungsgefahr (§ 33 Abs. 1 GWB)
  - vorbeugender Unterlassungsanspruch: Erstbegehungsgefahr (§ 33 Abs. 2 GWB)
- Betroffenheit i.S.v. § 33 Abs. 3 GWB
- Verbandsklagebefugnis, § 33 Abs. 4 GWB

20

### Schadensersatz – § 33a Abs. 1 GWB

- (1) Kartellverstoß (§ 33b GWB)
- (2) Aktivlegitimation („Betroffenheit“) (§ 33 Abs. 3 GWB?)
- (3) Passivlegitimation (§ 33a Abs. 1 GWB)
- (4) Rechtswidrigkeit
- (5) Verschulden (Vorsatz/Fahrlässigkeit)
- (6) Schaden (§ 33a Abs. 2, § 33c-d GWB)
- (7) Kausalität

21

### Aktivlegitimation

- „Betroffenheit“ i.S.v. § 33 Abs. 3 GWB vs. § 33a Abs. 1 GWB?
- Horizontale Absprachen
  - unmittelbare Marktgegenseite (Abnehmer, Zulieferer)
  - mittelbare Marktgegenseite
  - „Umbrella“-Kunden
  - Kartellaußenseiter
  - Endverbraucher?
  - Mitkartellanten?

22

### Aktivlegitimation

- Vertikale Absprachen
  - Vertragspartner
  - mittelbare Marktgegenseite
  - Außenseiter
- Missbrauch von Marktmacht
  - von Ausbeutungs-/Behinderungsmissbrauch betroffene Unternehmen
  - mittelbare Marktgegenseite

23

### Passivlegitimation

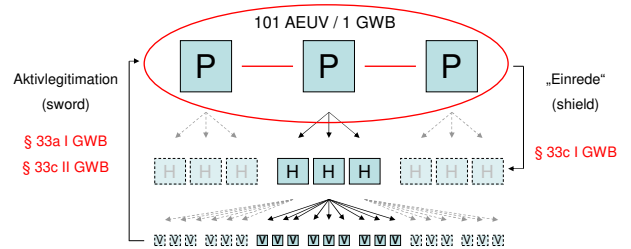
- Rechtsträger des Täterunternehmens
- Schadensersatzhaftung in Konzernsachverhalten
- natürliche Personen, wenn
  - selbst Unternehmen oder
  - Anstifter/Gehilfe (i.V.m. § 830 Abs. 2 BGB) (str.)
- gesamtschuldnerische Haftung (§ 33d GWB)
  - § 33d Abs. 1 => §§ 421-425 BGB
  - Innenregress nach § 33d Abs. 2 GWB i.V.m. § 426 BGB

24

### Kartellschaden

- Differenzhypothese, § 249 BGB
- Schadensarten
  - Preisüberhöhungsschaden
  - entgangener Gewinn (§ 252 S. 1 BGB) = „Mengeneffekt“
- Schadensnachweis
  - Vermutung für Schadensentstehung (§ 33a Abs. 2 GWB)
  - Schätzung der Schadenshöhe (§ 33a Abs. 3 S. 1 GWB, § 287 ZPO)
  - Auskunftsanspruch gem. § 33g GWB
  - Beweiserleichterungen des § 33a Abs. 3 S. 2 GWB / § 252 S. 2 BGB

### Passing-on-Einwand



### Schadensersatzanspruch

- Verzinsungspflicht, § 33a Abs. 4 GWB
  - ab Schadenseintritt
  - aber kein Zinseszins (§ 33a Abs. 4 S. 2 GWB i.V.m. § 289 S. 1 BGB)
- Feststellungswirkung kartellbehördlicher/-gerichtlicher Entscheidungen
  - § 33b 4 GWB
  - sachl. Reichweite: Kartellverstoß (+), Verschulden (str.), Kartellschaden (-)
  - persönl. Reichweite: nur Beteiligte des Kartellverfahrens
- Regelverjährung gem. § 33h GWB: 5 Jahre
- Verjährungsbeginn – beachte: § 33h Abs. 2 Nr. 3 + Abs. 3 Nr. 2 GWB