



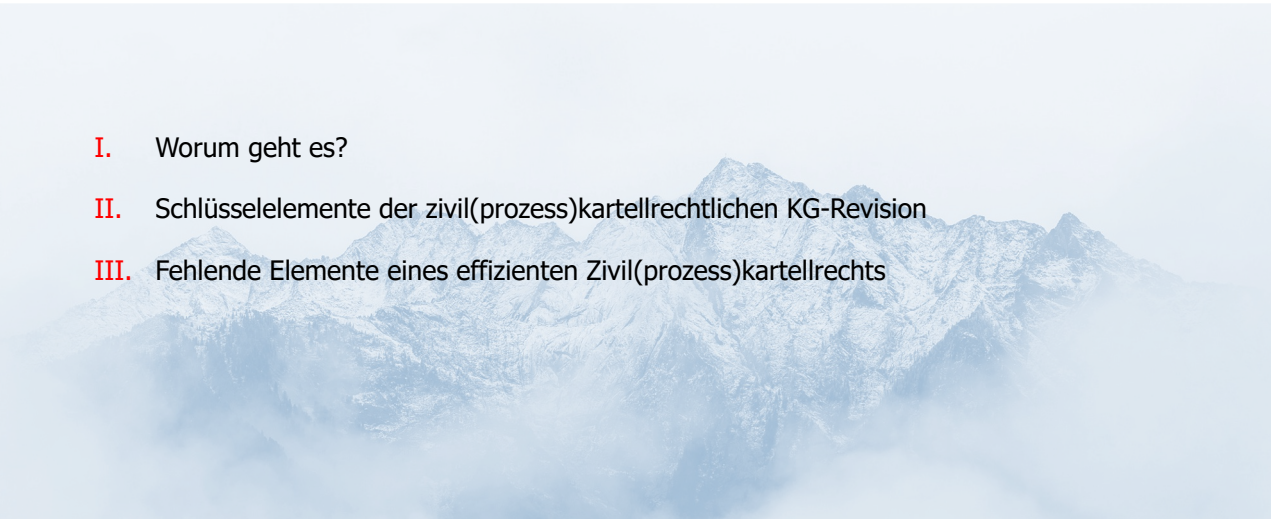

Zivil(prozess)kartellrecht und kollektiver Rechtsschutz

Eine Auslegeordnung und
eine erste kritische Würdigung

ZAV-Fachgruppe Wettbewerbsrecht, Homburger AG, 28.09.2022
Prof. Blaise Carron, Universität Neuenburg
AGON Partners, Konsulent



1



- I.** Worum geht es?
- II.** Schlüsselemente der zivil(prozess)kartellrechtlichen KG-Revision
- III.** Fehlende Elemente eines effizienten Zivil(prozess)kartellrechts

2

I. Worum geht es?



Teilrevision des KG

- **17.09.14:** Scheitern der KG-Revision 2012
- **12.02.20:** Auftrag des BR zur Vorbereitung einer Vernehmlassungsvorlage
- **24.11.21:** KG-Teilrevision: **Vorentwurf** und erläuternder Bericht (<https://www.admin.ch/gov/de/start/dokumentation/medienmitteilungen.msg-id-86059.html>)
- **11.03.22:** Ende der Vernehmlassung

ZPO-Änderung (kollektiver Rechtsschutz)

- **2014:** Motion des Parlaments, das ZPO an Massen-/Streuschäden anzupassen
- **02.03.18:** Vorentwurf zur Teilrevision der ZPO
- **2020:** Separate Behandlung
- **10.12.21:** **Entwurf** und Botschaft zur Änderung der ZPO (Verbandsklage und kollektiver Vergleich) (BBl 2021 3048/3049) (<https://www.fedlex.admin.ch/eli/fga/2021/3048/de>)
- **24.06.22:** NR-Kommission: Eintretensentscheid frühestens im 2. Quartal 2023

27/09/2022

3

3

II. Schlüsselemente der Zivil(prozess)kartellrechtsrevision



A. Übersicht

- ▶ **Ziele:**
 - ▶ Möglichkeit für alle von Wettbewerbsbeschränkungen Betroffenen, Schadenersatz zu verlangen
 - ▶ Effektivere Durchsetzung des Wettbewerbsrechts
- ▶ **3 Haupt-Revisionsthemen:**
 - ▶ Ausdehnung der **Aktivlegitimation** (Art. 12 I VE-KG)
 - ▶ Hemmung der **Verjährung** (Art. 12a VE-KG)
 - ▶ **Bussenmindernder Einfluss** von geleisteten Schadenersatzzahlungen (Art. 49a Abs. 5 VE-KG)
- ▶ **Weiteres:**
 - ▶ **Formelle Anpassungen:** Art. 12 Abs. 3 VE-KG / Art. 13 Bst. a VE-KG
 - ▶ **Absichtliche Nichtanpassung:** Art. 15 KG

4

II. Schlüsselemente der Zivil(prozess)kartellrechtsrevision

B. Art. 12 I KG: 1.1.22 vs Vorentwurf



Ansprüche aus Wettbewerbsbehinderungen

¹ Wer durch eine unzulässige Wettbewerbsbeschränkung in der Aufnahme oder Ausübung des Wettbewerbs behindert wird, hat Anspruch auf:

- a. Beseitigung oder Unterlassung der Behinderung;
- b. Schadenersatz und Genugtuung nach Massgabe des Obligationenrechts;
- c. Herausgabe eines unrechtmässig erzielten Gewinns nach Massgabe der Bestimmungen über die Geschäftsführung ohne Auftrag.

Ansprüche aus unzulässiger Wettbewerbsbeschränkung

¹ Wer durch eine unzulässige Wettbewerbsbeschränkung in seinen wirtschaftlichen Interessen bedroht oder verletzt wird, hat Anspruch auf:

- a. Beseitigung oder Unterlassung der Wettbewerbsbeschränkung;
- b. Feststellung der Unzulässigkeit der Wettbewerbsbeschränkung;
- c. Schadenersatz und Genugtuung nach Massgabe des Obligationenrechts;
- d. Herausgabe eines unrechtmässig erzielten Gewinns nach Massgabe der Bestimmungen über die Geschäftsführung ohne Auftrag.

5

II. Schlüsselemente der Zivil(prozess)kartellrechtsrevision

C. Art. 12a KG-VE: Verjährung



¹ Die Verjährung von Forderungen aus unzulässiger Wettbewerbsbeschränkung beginnt nicht oder steht still, falls sie begonnen hat, ab der Eröffnung einer Untersuchung dieser Wettbewerbsbeschränkung bis zu deren rechtskräftigen Abschluss.

² Absatz 1 gilt entsprechend, wenn die Europäische Kommission auf der Grundlage von Artikel 11 Absatz 1 des Abkommens vom 21. Juni 1994 zwischen der Schweizerischen Eidgenossenschaft und der Europäischen Gemeinschaft über den Luftverkehr ein Verfahren einleitet.

6

II. Schlüsselemente der Zivil(prozess)kartellrechtsrevision

D. Art. 49a Abs. 5 KG-VE: Sanktionsbemessung



⁵ Richtet ein Unternehmen freiwillig Leistungen nach Artikel 12 Buchstaben c und d aus, so **kann** die Wettbewerbskommission oder die Rechtsmittelinstanz auf ein Begehren dieses Unternehmens hin **seine Belastung in angemessenem Umfang reduzieren** oder die Rückerstattung eines angemessenen Teils veranlassen.

7

III. Fehlende Elemente eines effizienten Zivil(prozess)kartellrechts



- ▶ **Materiellrechtliche Aspekte:** Schaden und Widerrechtlichkeit
 - ▶ Schadensberechnung, insbes. wenn der Kläger indirekt beschädigt ist
 - ▶ Widerrechtlichkeit: Bindungswirkung an den Entscheid der Verwaltungsbehörde
- ▶ **Prozessrechtliche Aspekte:** Beweismittel
 - ▶ Offenlegungspflichten durch den Beklagten und Dritten
 - ▶ Klar geregelte Einsicht in die Akten der Wettbewerbsbehörden
 - ▶ Gesetzliche Grundlage für eine «administrative Amtshilfepflicht» der Wettbewerbsbehörde zugunsten der Zivilgerichte (mit gleichzeitigem effizientem Schutz der Kronzeugen)
- ▶ **Kollektiver Rechtsschutz** und einvernehmliches Streitbeilegungsverfahren
 - ▶ Streuschaden als typischer Schaden des Kartellrechts
 - ▶ Fehlender Anreiz für Einzelklagen
 - ▶ Kollektiver Rechtsschutz wünschenswert

8

