




TECHNISCHE
UNIVERSITÄT
WIEN
Vienna University of Technology

Wettbewerb und Compliance

Hon-Prof. Dr. Walter Brugger

www.profbrugger.at

1



TECHNISCHE
UNIVERSITÄT
WIEN
Vienna University of Technology

„Wettbewerbsrecht“ (iwS)

- Kartellrecht (Kartelle, Missbrauch, Zusammenschlüsse)
=Wettbewerbsrecht ieS
- Lauterkeitsrecht: UWG + Nebengesetze

www.profbrugger.at 2

2



TECHNISCHE
UNIVERSITÄT
WIEN
Vienna University of Technology

Kartellrecht

- Kartellverbot
- Verbot des Missbrauchs marktbeherrschender Stellung
- Zusammenschlusskontrolle

www.profbrugger.at 3

3

Kartellverbot (Art 101 AEUV) (§ 1 KartG)

- Mit dem Binnenmarkt unvereinbar und verboten sind alle
-) **Vereinbarungen** zwischen Unternehmen,
 -) **Beschlüsse** von Unternehmensvereinigungen und
 -) **aufeinander abgestimmte Verhaltensweisen**,
welche den Handel zwischen Mitgliedstaaten zu
beeinträchtigen geeignet sind und eine Verhinderung,
Einschränkung oder Verfälschung des Wettbewerbs
innerhalb des Binnenmarkts bezwecken oder bewirken.
 -) **Empfehlungen** (außer unverbindlich und ohne Druck)

4

Kartellarten – Kartellformenlehre

- Preisabsprachen
- Konditionenkartell
- Vereinbarung von Rabatten ->
Behinderung des Marktzutritts für
andere (Nicht-Kartellmitglieder)
- Quotenkartell
- Syndikat

5

Kartellarten – weitere Beispiele

- **Sonstige Wettbewerbsbeschränkungen**
 - Beispiel: **Wettbewerbsverbot** über
3 Jahre bei Unternehmenskauf
 - Beispiel: **Koordinierung** bei **Joint Venture** (ARGE,
Gemeinschaftsunternehmen)

6

Informationen an den Mitbewerb

- **Grundregel:** Keine **aktuellen** und **individualisierten Marktinformationen** (dh betreffend Kunden, Wettbewerber, Absatz, Preise, etc) mitteilen.
- => Bekannt gegebene Informationen dürfen dem Mitbewerb **keine Anhaltspunkte über die gegenwärtige Marktsituation** geben.

7

Informationen vom Mitbewerb

- Bei **Gesprächsbeginn:** Klarer Hinweis, dass **kein Informationsaustausch** gewünscht.
- **Gespräch beenden** und/oder (zumindest) **protokollieren**, falls Gegenseite trotz Hinweis Informationen teilen will.
- Selbst keine **preis- oder marktrelevanten Informationen** geben.
- **Keine Verwendung** allenfalls bekannt gegebener Informationen.

8

Verhalten in Kammern, Verbänden und sonstigen Gremien

- **Worüber** wird geredet?
- Bei heiklen Gesprächen **Rechtsanwalt** beiziehen!
- **Informationsaustausch:** siehe oben
- **Kartellrechtswidrige Beschlüsse oder Empfehlungen** (Kalkulationsempfehlungen) sind nicht bindend!
- Verlassen unter **Protest;** im Protokoll festhalten lassen!

9

Missbrauch marktbeherrschender Stellung (Art 102 AEUV)

Mit dem Binnenmarkt unvereinbar und verboten ist die *missbräuchliche Ausnutzung einer beherrschenden Stellung* auf dem Binnenmarkt oder auf einem wesentlichen Teil desselben durch ein oder mehrere Unternehmen, soweit dies dazu führen kann, den Handel zwischen Mitgliedstaaten zu *beeinträchtigen*.

Frage: Wann Marktbeherrschung?

10

Marktmachtmissbrauch - Tatbestand

Marktmachtmissbrauch liegt vor, wenn ein Unternehmer

- eine **marktbeherrschende** Stellung besitzt **und**
- diese **missbraucht**.

11

Folgen des Verbots

- Vorfeld: Hausdurchsuchungen...
- Geldbußen gegen Unternehmen - KartG/EU-Recht
- Strafbarkeit - StGB
- Schadenersatzforderungen Dritter
- zivilrechtlich verboten (unwirksamer, von Anfang an nichtiger, undurchsetzbarer Vertrag)
 - Gesamtnichtigkeit kann auf „saubere“ Vertragsbestandteile „durchschlagen“ (zB GF-Bestellung in GU)
 - oder Teilnichtigkeit der Kartellklausel?


12


TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
 Vienna University of Technology

Lauterkeitsrecht (UWG)

www.profbrugger.at 13

13



TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
 Vienna University of Technology

Gliederung des Gesetzes:

- Teil 1: Allgemeines zum UWG
- Teil 2: Sondertatbestände des UWG
- Teil 3: Unlautere Geschäftspraktiken
 - irreführend
 - aggressiv
 - sonst unlauter (Auffangklausel; auch Gesetzesverstöße, KartG, AMG, VHC usw)
- Teil 4: Rechtsbehelfe und Verfahren

www.profbrugger.at 14

14


TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
 Vienna University of Technology

UWG allgemein

Klage von

- Mitbewerber gegen Mitbewerber (Unternehmer)
- Vereine (ÖGB, VKI u.a., § 14)
- BAK, WKO, BWB
- Verletztem (Fälle von § 7, § 9 UWG)

Ziele (s.u. Teil 4: Rechtsbehelfe):

- Unterlassung (auch wenn „unverschuldet“)
- Beseitigung (Vernichtung)
- Widerruf und Veröffentlichung
- Schadenersatz „bei Verschulden“

www.profbrugger.at 15

15

UWG allgemein

- Handeln im geschäftlichen Verkehr
- selbständige und auf Erwerb gerichtete Tätigkeit
≠ rein private Handlungen sowie Hoheitsakte

16

UWG - Übersicht

- § 1 UWG – Generalklausel – unlautere GP
- § 1a UWG – aggressive GP
- § 2 UWG – Irreführung
- § 2a – vergleichende Werbung
- § 7 UWG – Herabsetzung
- § 9 UWG – Kennzeichenmissbrauch
- §§ 9c, 10 und 11 UWG – sonstige Verbote
- Rechtsfolgen und Verfahrensrecht

17

UWG - Beispiele

18

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
Vienna University of Technology

§ 2 UWG Irreführung

- Angaben Entscheidung Nivea




(Ende der Haltbarkeitsdauer, nicht Deutsch)

www.profbrugger.at 19

19

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN

Misleading Commercial practices



The adverts - running in a sequence of panels alongside escalators on the London Underground - showed an image of an unsmiling flat-chested woman, then the same woman, this time with a large grin and bigger breasts, followed by a third panel saying: "Gorgeous breasts **just got easy with cosmetic surgery.**" (Bold type ours)

The Advertising Standards Agency said that claiming breast enlargement was 'easy' and without risk was irresponsible.

20

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN



Julia Roberts **Paintbrush! UK 2011 said: misleading! Compare!**

21

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN Vienna University of Technology

Misleading Commercial practices



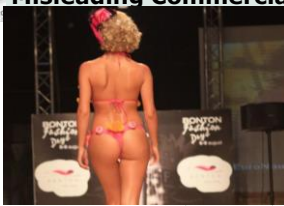
▪ It could be said that the majority of TV viewers realize the absurdity of such advertising.

www.profbrugger.at

22

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN Vienna University of Technology

Misleading Commercial practices




Advertising in luxury print magazines as well as television and outdoor, have placed logos of **CHANEL** and **BVLGARI** as sponsors of a summer fashion festival which took place in Mamaia, on the Romanian Black Sea coast in July 2009. None of brands has officially sponsored the event and the placement of logos has been misleading, the only connection being a distributor which has no exclusivity rights over the 2 brands. The correct representation would have been the logo of the distributor, mentioning the brands it distributes, without placing separate logos of same size

www.profbrugger.at

23

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN Vienna University of Technology

Misleading Commercial practices



▪ Darbo Jam: "In Darbo Naturrein kommt nur Natur rein" - "all natural nutrition", "**all naturally pure**"

▪ ECJ 4 April 2000 C-465/98: The law does not preclude use of the description "naturally pure" for a strawberry jam which contains the gelling agent pectin and traces or residues of lead, cadmium and pesticides of the following levels: 0.01 mg/kg of lead, 0.008 mg/kg of cadmium, 0.016 mg/kg of procymidone and 0.005 mg/kg of vinclozolin.

www.profbrugger.at

24

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
Vienna University of Technology

Misleading Commercial practices



- OGH (Austrian Supreme Court) 14. 10. 2008, 17 Ob 25/08p: If "**Red Bull Wodka**" is on the menu, the restaurant shall serve *Red Bull* and *Vodka* rather than *Bad Dog* and *Vodka* (must not foist another product on the customer).

www.profbrugger.at

25

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
Vienna University of Technology

Aggressive Commercial practices

SPAR stickers (2012):

- "Du" (= directed to children): "Die Entdeckungsreise zu den Wüsten und Steppen beginnt! Hol Dir das Buch dazu. So wird dein Stickersammelbuch voll: Blaue Sticker-Briefchen um nur Euro 0,50 kaufen"



Direct exhortation to children

www.profbrugger.at

26

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
Vienna University of Technology

§ 7 UWG Herabsetzung

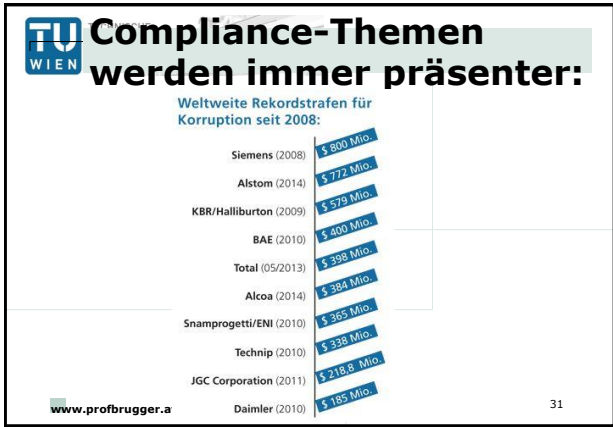
- Herabsetzung eines Unternehmens
 - Schädigung des Betriebs des Unternehmens oder des Kredites des Inhabers
 - Tatsachen ⇔ Werturteile

OGH 14.7.20009, 4 Ob 22/09b: Die *Ärztchammer Wien* und deren Präsident Prim MR Dr *Walter Dörner* dürfen die *Futurelab Holding GmbH* nicht als "Heuschrecke" bezeichnen, zumal dieser Begriff mit konkreten für Heuschrecken typischen Verhaltensweisen konkretisiert worden war.

- Pauschale Herabsetzung -> § 1

www.profbrugger.at 27

27



31

-
- Competition law Compliance
 - Anti-Bribery (anti-corruption) Compliance
 - Insider Compliance: Sicherstellung einer gleichmäßigen Informationsallokation auf dem Kapitalmarkt, Insiderprävention, Unterbindung von Insidergeschäften, Verpflichtung zur Erstattung von Ad-hoc-Meldungen, Offenlegung von Directors' Dealings
 - Datenschutz
 - Arbeitnehmersicherheit, Gewerberecht, UmweltR
 - Anti-theft (anti-fraud) Compliance
 - Vergaberecht
 - IP/IT Compliance: Marken, Patente/Gebrauchsmuster, Design, Urheberrecht, UWG
 - Reputationsrisiken
- www.profbrugger.at 32

32

-
- Organisation:
 - Whistleblowing hotlines (Intranet) – **DSG beachten!**
 - IKS
 - interne Revision
 - Schulungen (materielles + formelles Recht), Manuals, Code of Conduct, Code of Ethics
 - Maßnahmen:
 - Kronzeugenantrag (Kartellrecht)
 - Entlassung(sdrohung)
 - Regressansprüche
- www.profbrugger.at 33

33

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
Vienna University of Technology

"Compliance" - GewO

- **Gewerberechtlicher Gefü**
 - Innen- oder Außenhaftung?
 - Anmerkung: Mitverursacherhaftung
- **Regressansprüche**
 - oder: Schad- und Klagloshaltung (??)

www.probrugger.at 37

37

TU WIEN TECHNISCHE UNIVERSITÄT WIEN
Vienna University of Technology

§9 VStG

§ 9. (1) Für die Einhaltung der Verwaltungsvorschriften durch juristische Personen oder eingetragene Personengesellschaften ist, sofern die Verwaltungsvorschriften nicht anderes bestimmen und soweit nicht verantwortliche Beauftragte (Abs. 2) bestellt sind, strafrechtlich verantwortlich, wer zur Vertretung nach außen berufen ist.

(2) Die zur Vertretung nach außen Berufenen sind berechtigt und, soweit es sich zur Sicherstellung der strafrechtlichen Verantwortlichkeit als erforderlich erweist, auf Verlangen der Behörde verpflichtet, aus ihrem Kreis eine oder mehrere Personen als verantwortliche Beauftragte zu bestellen, denen für das ganze Unternehmen oder für bestimmte räumlich oder sachlich abgegrenzte Bereiche des Unternehmens die Verantwortung für die Einhaltung der Verwaltungsvorschriften obliegt. Für bestimmte räumlich oder sachlich abgegrenzte Bereiche des Unternehmens können aber auch andere Personen zu verantwortlichen Beauftragten bestellt werden.

(4) Verantwortlicher Beauftragter kann nur eine Person mit Hauptwohnsitz im Inland sein, die strafrechtlich verfolgt werden kann, ihrer Bestellung nachweislich zugestimmt hat und der für den ihrer Verantwortung unterliegenden klar abzugrenzenden Bereich eine entsprechende Anordnungsbefugnis zugewiesen ist. Das Erfordernis des Hauptwohnsitzes im Inland gilt nicht für Staatsangehörige von EWR-Vertragsstaaten, falls Zustellungen im Verwaltungsstrafverfahren durch Staatsverträge mit dem Vertragsstaat des Wohnsitzes des verantwortlichen Beauftragten oder auf andere Weise sichergestellt sind.

(5) Verletzt der verantwortliche Beauftragte auf Grund einer besonderen Weisung des Auftraggebers eine Verwaltungsvorschrift, so ist er dann nicht verantwortlich, wenn er glaubhaft zu machen vermag, daß ihm die Einhaltung dieser Verwaltungsvorschrift unzumutbar war.

(6) Die zur Vertretung nach außen berufenen Personen im Sinne des Abs. 1 sowie Personen im Sinne des Abs. 3 bleiben trotz Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten - unbeschadet der Fälle des § 7 - strafrechtlich verantwortlich, wenn sie die Tat vorsätzlich nicht verhindert haben.

(7) Juristische Personen und eingetragene Personengesellschaften sowie die in Abs. 3 genannten natürlichen Personen haften für die über die zur Vertretung nach außen Berufenen oder über einen verantwortlichen Beauftragten verhängten Geldstrafen, sonstige in Geld bemessene Unrechtsfolgen und die Verfahrenskosten zur ungeteilten Hand. 38

www.probrugger.at

38
