



# EuropaInstitut

AN DER UNIVERSITÄT ZÜRICH

---

Herausgeber:  
Roger Zäch

Oliver Kaufmann

## Relative Marktmacht

Konzept, Praxis und Rechtsentwicklung im  
Schweizer Kartellrecht

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	III
Inhaltsübersicht.....	V
Inhaltsverzeichnis.....	VII
Abkürzungsverzeichnis.....	XIII
Rechtsakte und offizielle Texte.....	XV
Literaturverzeichnis.....	XIX

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

## **1. Teil: Grundlagen..... 5**

A. Abhängigkeitsverhältnisse.....	6
I. Vorbemerkung.....	6
II. Bedeutung im Allgemeinen.....	6
III. Abhängigkeiten als Element der Wirtschaftsordnung.....	7
IV. Berücksichtigung durch das Kartellrecht.....	11
V. Zusammenfassung.....	13
B. Kartellrechtlicher Individualschutz.....	14
I. Vorbemerkung.....	14
II. Wirtschaftsfreiheit.....	15
1. Übersicht.....	15
2. Individualrechtliche Funktion.....	17
III. Diskussion.....	19
1. Wirksamer Wettbewerb und Individualschutz.....	19
2. Zweck des Kartellgesetzes.....	23
3. Ergänzung des Ingresses des Kartellgesetzes.....	28
IV. Ergebnis.....	31
C. Marktbeherrschende Stellung.....	34
I. Übersicht.....	34
II. Allgemeines.....	34
1. Das Marktmachtkonzept im Schweizer Kartellrecht.....	34
2. Verschiedene Stufen des Markteinflusses.....	35
III. Tatbestandselemente.....	39
1. Übersicht.....	39
2. Unternehmen.....	39
2.1. Einzelunternehmen.....	39
2.2. Mehrere Unternehmen.....	41
2.3. Weitere Merkmale der Normadressaten?.....	42

3.	Relevanter Markt.....	44
3.1.	Allgemeines.....	44
3.2.	Sachlich relevanter Markt.....	46
3.2.1.	Allgemeines.....	46
3.2.2.	Methoden zur Marktbestimmung.....	47
a.	Bedarfsmarktkonzept.....	47
b.	Angebotsumstellungsflexibilität.....	49
c.	Kreuzpreiselastizität.....	51
d.	SSNIP-Test.....	53
e.	Weitere Methoden.....	55
3.2.3.	Methodenhierarchie.....	56
3.3.	Räumlich relevanter Markt.....	58
3.3.1.	Allgemeines.....	58
3.3.2.	Methoden zur Marktbestimmung.....	59
3.4.	Zeitlich relevanter Markt.....	61
3.5.	Keine Marktabgrenzung bei relativer Marktmacht?.....	63
4.	Beherrschung.....	67
4.1.	Allgemeines.....	67
4.2.	Beurteilungskriterien.....	71
4.2.1.	Übersicht.....	71
4.2.2.	Marktstruktur.....	73
a.	Marktanteile und Marktkonzentration.....	73
b.	Monopole und Essential Facilities.....	77
c.	Marktgegenseite und Gegenmacht.....	78
d.	Marktschranken und potenzieller Wettbewerb.....	79
4.2.3.	Unternehmensstruktur.....	80
a.	Finanzkraft.....	80
b.	Portfolioeffekt.....	81
c.	Marktzugang.....	82
d.	Weitere Unternehmensmerkmale.....	84
4.2.4.	Marktverhalten.....	84
4.2.5.	Transaktionskosten.....	85
4.3.	Angebots- und Nachfragemacht.....	87

## **2. Teil: Relative Marktmacht..... 89**

### A. Übersicht..... 90

### B. Allgemeines..... 92

#### I. Anmerkungen Revision von Art. 4 Abs. 2 KG..... 92

##### 1. Vorbemerkung..... 92

##### 2. Anmerkungen zur Gesetzgebungsgeschichte..... 94

###### 2.1. Entwurf und Botschaft des Bundesrates..... 94

2.2.	Parlamentarische Beratung .....	95
2.2.1.	Erster Ergänzungsvorschlag .....	95
2.2.2.	Zweiter Ergänzungsvorschlag .....	96
2.2.3.	Dritter Ergänzungsvorschlag .....	98
2.2.4.	Schlussabstimmungen .....	101
2.3.	Zwischenergebnis .....	101
3.	Anmerkungen zum Rechtsvergleich .....	103
4.	Ergebnis.....	107
II.	Definition und Terminologie.....	108
1.	Überblick.....	108
2.	Diskussion .....	110
3.	Ergebnis.....	112
C.	Praxis der Wettbewerbsbehörden .....	114
I.	Übersicht .....	114
II.	Praxis vor der Kartellgesetzrevision 2003 .....	115
1.	Zusammenschluss Migros/Globus .....	115
2.	Feldschlösschen-Hürlimann-Biere .....	117
3.	Schweizerischer Filmverleih- und Kinomarkt .....	118
4.	Intensiv SA, Granica .....	120
5.	Zusammenschluss Coop/Waro.....	122
6.	Weitere Entscheide.....	124
6.1.	Belieferung mit „Nintendo“-Videokonsolen .....	124
6.2.	Zusammenschluss Coop/EPA.....	125
6.3.	Schlachtschweine – Teil A .....	125
III.	Praxis nach der Kartellgesetzrevision 2003 .....	126
1.	CoopForte.....	126
1.1.	Sachverhalt .....	126
1.2.	Erwägungen der Wettbewerbskommission .....	127
1.2.1.	Marktabgrenzung .....	127
1.2.2.	Stellung auf dem relevanten Markt .....	128
1.2.3.	Voraussetzungen wirtschaftlicher Abhängigkeit .....	130
a.	Fehlende Ausweichmöglichkeiten .....	131
b.	Spezifische Aktiva .....	133
1.2.4.	Zwischenergebnis zum aktuellen Wettbewerb.....	135
1.3.	Beurteilung .....	136
2.	Zusammenschluss Denner/Pick Pay .....	142
3.	Zusammenschluss Migros/Denner .....	145
4.	Tarifverträge Zusatzversicherung Kanton Luzern .....	147
5.	Zusammenschluss Coop/Carrefour .....	149
6.	Vertrieb von Tickets im Hallenstadion Zürich.....	154
7.	Rotkreuz-Notrufsystem.....	157

7.1. Sachverhalt und Erwägungen des Sekretariates .....	157
7.2. Beurteilung .....	160
8. Weitere Entscheide.....	162
8.1. Clauses d'architecte ou d'entrepreneurs .....	162
8.2. Flughafen Zürich AG (Unique) – Valet Parking .....	162
8.3. Beschaffung von Transport- und Schulungshelikoptern .....	163
8.4. Publikation von Arzneimittelinformationen .....	164
8.5. Zusammenschluss Fenaco/Steffen-Ris Holding AG .....	164
8.6. Zusammenschluss Coop/Fust .....	165
8.7. Preispolitik Swisscom ADSL .....	165
8.8. SIX/Terminals mit Dynamic Currency Conversion (DCC) .....	166
8.9. Swatch Group Lieferstopp .....	166
8.10. PubliGroupe SA .....	167
IV. Würdigung.....	169
D. Voraussetzungen und Beurteilungskriterien.....	173
I. Allgemeines.....	173
1. Ausgangslage .....	173
1.1. Fehlen gesetzlicher Vorgaben .....	173
1.2. Konkretisierung durch die Wettbewerbsbehörden .....	174
2. Diskussion .....	177
3. Ergebnis.....	182
II. Voraussetzungen relativer Marktmacht .....	184
1. Wirtschaftliche Abhängigkeit .....	185
1.1. Fehlen ausreichender Ausweichmöglichkeiten .....	185
1.2. Fehlen zumutbarer Ausweichmöglichkeiten .....	188
2. Fehlendes Selbstverschulden .....	191
III. Verhältnis der Voraussetzungen zueinander .....	193
1. Verhältnis zwischen „ausreichend“ und „zumutbar“ .....	193
2. Verhältnis zu „nicht selbstverschuldet“ .....	197
IV. Ergebnis.....	202
V. Fallgruppen.....	204
I. Übersicht .....	204
II. Sortimentsbedingte Abhängigkeit.....	204
1. Allgemeines.....	204
2. Spitzenstellungsabhängigkeit.....	206
3. Spitzengruppenabhängigkeit.....	209
III. Unternehmensbedingte Abhängigkeit.....	214
IV. Mangelbedingte Abhängigkeit .....	220
V. Nachfragemachtbedingte Abhängigkeit.....	223
1. Nachfragemacht .....	223
1.1. Allgemeines .....	223

1.2. Beurteilungskriterien .....	225
2. Abhängigkeit der Anbieter .....	230
3. Erscheinungsformen.....	232
<b>3. Teil: Einzelfragen.....</b>	<b>237</b>
A. Relative Marktmacht in der Zusammenschlusskontrolle .....	238
I. Ausgangslage .....	238
II. Marktbeherrschung als Voraussetzung .....	239
III. Relative Marktmacht in der Gesamtmarkt Betrachtung .....	242
IV. Berücksichtigung in Bedingungen und Auflagen .....	244
V. Ergebnis.....	247
B. Verhaltensbasierte Feststellung von Marktmacht.....	249
I. Ausgangslage .....	249
II. Marktverhalten als Beurteilungskriterium .....	253
1. Allgemeines.....	253
2. Vorteile.....	254
3. Nachteile .....	256
4. Beurteilung.....	259
III. Berücksichtigung des Marktverhaltens .....	261
1. De lege lata.....	261
2. De lege ferenda .....	264
2.1. Vorbemerkung .....	264
2.2. Motion Birrer-Heimo, Nr. 11.3984 .....	266
2.2.1. Inhalt und Begründung.....	266
2.2.2. Diskussion .....	269
2.3. Vorschlag des Ständerates zur Einführung von Art. 7a KG.....	271
2.3.1. Antrag der Minderheit.....	271
2.3.2. Antrag Hess .....	273
2.3.3. Diskussion .....	273
2.3.4. Weiterer Verlauf.....	275
2.4. Würdigung und eigene Stellungnahme.....	276
IV. Ergebnis.....	279
<b>4. Teil: Zusammenfassung und Ergebnisse .....</b>	<b>283</b>