

Grenzen der Privatautonomie im Kartellrecht

Interner und externer Kartellzwang
in Boykottrechtsprechung und Kartellgesetzgebung

von

Dr. Hans Giger

Rechtsanwalt
Wallisellen/Zürich



POLYGRAPHISCHER VERLAG AG ZÜRICH

INHALTSVERZEICHNIS

Einleitung	11
§ 1 Problemstellung	11
§ 2 Tatbeständliche Voraussetzungen	14

Erster Teil

Interner Kartellzwang

§ 3 Vorbemerkungen	17
§ 4 Rechtslage vor Inkrafttreten des Kartellgesetzes	20
I. Persönlichkeitsschutz	20
A. Im allgemeinen	21
1. Restriktive Interpretation	21
2. Extensive Interpretation	22
B. Im besonderen	25
II. Vertrauensschutz	27
III. Bedeutung des Entstehungsmomentes der Beschränkung wirtschaftlicher Freiheit	28
A. Ursprünglich untragbare Einschränkung der wirtschaftlichen Freiheit	29
B. Nachträglich untragbare Einschränkung der wirtschaftlichen Freiheit	30
§ 5 Rechtslage nach Inkrafttreten des Kartellgesetzes	36
I. Befreiung von der Kartellverpflichtung	36
A. Materiell	36
B. Formell	40
II. Unzulässige Erschwerung des Austritts aus dem Kartell	41
III. Massregelung zwecks Durchsetzung von Kartellverpflichtungen	42
§ 6 Fazit	45

Zweiter Teil
Externer Kartellzwang

§ 7	Vorbemerkungen	47
§ 8	Entwicklung der Boykottrechtsprechung	48
§ 9	Rechtslage vor Inkrafttreten des Kartellgesetzes	49
	I. Grundsätzliche Widerrechtlichkeit des Boykotts	49
	II. Ausnahmsweise Rechtmässigkeit des Boykotts	50
§ 10	Rechtslage nach Inkrafttreten des Kartellgesetzes	52
	I. Analyse der Boykottbestimmungen des Kartellgesetzes	53
	II. Rechtfertigung von Wettbewerbsbehinderungen	55
	A. Überwiegende schutzwürdige Interessen	56
	1. Lauterkeitsschutz	57
	2. Berufliche und betriebliche Voraussetzungen	58
	3. Strukturhaltung	61
	4. Exportkartelle	65
	5. Preisbindungen der zweiten Hand	68
	B. Verhältnismässigkeit zwischen Mittel und Ziel	71
§ 11	Fazit	72

Dritter Teil
Kritik, Anregungen und Richtlinien

ANHANG

A.	Bundesgerichtliche Dreikriterien-Theorie: Grundsätzliche Rechtmässigkeit sowie Voraussetzungen der Unzulässigkeit eines Boykotts (Auszug aus BGE 82 II 292 ff.: 299 E. 3.)	85
B.	Änderung der bundesgerichtlichen Rechtsprechung: Grundsätzliche Widerrechtlichkeit und ausnahmsweise Rechtmässigkeit des Boykotts (Auszug aus BGE 86 II 365 ff.: 374 ff. E. 4.)	85
C.	Bundesrätlicher Entwurf eines Bundesgesetzes über Kartelle und ähnliche Organisationen vom 18. September 1961 zuhanden der Bundesversammlung	90
D.	Bundesgesetz über Kartelle und ähnliche Organisationen vom 20. Dezember 1962	97