

Patrick Schädler

Vorsorgliche Massnahmen und  
einstweilige Anordnungen im  
Kartellverwaltungsverfahren der Schweiz  
und der Europäischen Gemeinschaft

Bestandesaufnahme, Kritik und Vorschläge  
de lege ferenda

4-

Helbing & Lichtenhahn

Basel • Genf • München

2002

# Inhaltsübersicht

<b>Inhaltsverzeichnis</b> .....	XI
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	XXIX
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	XXXIII
<b>TEIL 1: Problemstellung und historischer Hintergrund</b> .....	1
§ 1 Problemstellung und Aufbau.....	1
§ 2 Die Entwicklung des Kartellverwaltungsverfahrens in der Schweiz... 3	
§ 3 Konzeption des europäischen Wettbewerbsrechts.....	18
§ 4 Zusammenfassung.....	30
<b>TEIL 2: Grundlagen und verfahrensrechtliche Aspekte des vorsorglichen Rechtsschutzes</b> .....	31
§ 5 Begriff, Arten, Funktion, Rechtsnatur und Abgrenzung.....	31
§ 6 Gesetzliche Grundlagen des vorsorglichen Rechtsschutzes im Kartellverwaltungsverfahren.....	42
§ 7 Verfahren zur Untersuchung von Wettbewerbsbeschränkungen . . . .	54
§ 8 Verfahrensfragen.....	82
§ 9 Summarische Abklärung des Sachverhalts und der Rechtslage . . . .	105
§ 10 Verhältnis von verwaltungsrechtlichen zu zivilrechtlichen vorsorglichen Massnahmen.....	113
§ 11 Zusammenfassung.....	122
<b>TEIL 3: Materielle Voraussetzungen, Inhalt und Wirkung von vorsorglichen Massnahmen</b> .....	127
§ 12 Materielle Voraussetzungen.....	127
§ 13 Inhalt und Wirkung vorsorglicher Massnahmen.....	160
§ 14 Zusammenfassung.....	178
<b>TEIL 4: Vollstreckung, Haftung und Rechtsschutz</b> .....	181
§ 15 Vollstreckung von vorsorglichen Massnahmen.....	181
§ 16 Haftungsfragen.....	190
§ 17 Rechtsschutz.....	211
§ 18 Zusammenfassung.....	233
<b>Gesamtzusammenfassung, Schlussfolgerungen und Forderungen de lege ferenda</b> .....	237

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XXIX
Literaturverzeichnis.....	XXXIII

<b>TEIL 1: Problemstellung und historischer Hintergrund.....</b>	<b>1</b>
§ 1 Problemstellung und Aufbau.....	1
I. Problemstellung.....	1
II. Aufbau.....	2
§ 2 Die Entwicklung des Kartellverwaltungsverfahrens in der Schweiz... 3	3
I. Die Boykott-Rechtsprechung des Bundesgerichts.....	3
II. Die Preisbildungskommission.....	3
III. Das KG 62.....	4
1. Verfassungsgrundlagen.....	4
2. Ziel und Konzeption.....	4
3. Verwaltungsrechtliche Bestimmungen.....	5
a) Zweck.....	5
b) Kartellkommission.....	6
aa) Organisation und Rechtsstellung.....	6
bb) Aufgaben.....	6
c) Die Sonderuntersuchung.....	7
aa) Zweck.....	7
bb) Eröffnung.....	7
cc) Befugnisse der Kommission.....	8
dd) Verfahrensrechte und Pflichten.....	8
ee) Bericht und Antrag an das EVD.....	9
ff) Veröffentlichung.....	9
gg) Rechtsmittel gegen Anordnungen und Entscheide der Kommission.....	9
hh) Verwaltungsrechtliche Klage.....	10
4. Verhältnis des KG 62 zum VwVG.....	11
5. Würdigung.....	12
IV. Das KG 85.....	12
1. Verwaltungsrechtliche Neuerungen.....	12
a) Allgemeines.....	12

b)	Das Untersuchungsverfahren gemäss Art. 31 KG 85.....	13
c)	Empfehlungen, Art. 32 KG 85.....	14
2.	Verhältnis des KG 85 zum VwVG.....	14
3.	Vorsorgliche Massnahmen.....	15
4.	Würdigung.....	15
V.	Das KG.....	16
1.	Allgemeines.....	16
2.	Die Wettbewerbskommission.....	16
a)	Begriffliches.....	16
b)	Organisation.....	16
c)	Aufgaben und Kompetenzen.....	17
3.	Das Sekretariat.....	17
§ 3	Konzeption des europäischen Wettbewerbsrechts.....	18
I.	Allgemeiner historischer Hintergrund.....	18
II.	Materielle Regelung des europäischen Wettbewerbsrechts.....	19
1.	Rechtsquellen.....	19
a)	Struktur des Gemeinschaftsrechts.....	19
b)	Wettbewerbsrechtlich relevante Normen.....	19
2.	Funktion des europäischen Wettbewerbsrechts.....	20
3.	Das allgemeine Kartellverbot, Art. 81 EGV.....	21
a)	Überblick.....	21
b)	Adressaten.....	21
c)	Wettbewerbsbeschränkendes Verhalten.....	21
d)	Zwischenstaatlichkeitsklausel.....	23
e)	Rechtsfolgen.....	23
f)	Freistellungen.....	24
4.	Das Missbrauchsverbot, Art. 82 EGV.....	24
a)	Überblick.....	24
b)	Verhältnis zu Art. 81.....	25
c)	Marktbeherrschende Stellung.....	25
d)	Missbräuchliche Ausnutzung.....	25
e)	Rechtsfolgen.....	26
III.	Vollzug des europäischen Wettbewerbsrechts.....	26
1.	Ausgangslage und Entwicklungstendenzen.....	26
2.	Vollzug durch europäische Behörden.....	27
a)	Gesetzliche Grundlagen.....	27

b)	Die Kommission als europäische Kartellbehörde....	27
3.	Vollzug durch Behörden der Mitgliedstaaten.....	28
a)	Nationale Gerichte.....	28
b)	Nationale Wettbewerbsbehörden.....	29
4.	Zusammenarbeit zwischen Kommission, nationalen Gerichten und Wettbewerbsbehörden.....	29
§ 4	Zusammenfassung.....	30

**TEIL 2: Grundlagen und verfahrensrechtliche Aspekte des vorsorglichen  
Rechtsschutzes.....**

§ 5	Begriff, Arten, Funktion, Rechtsnatur und Abgrenzung.....	31
I.	Begriff.....	31
II.	Arten von vorsorglichen Massnahmen.....	32
1.	Standpunkt von Lehre und Rechtsprechung.....	32
2.	Kritik von HÄNER.....	32
a)	Regelungsmassnahmen.....	33
b)	Sanktionsmassnahmen.....	33
c)	Sicherungsmassnahmen.....	33
3.	Würdigung.....	34
III.	Funktionen des vorsorglichen Rechtsschutzes.....	34
1.	Sicherungsfunktion.....	34
2.	Weitere Funktionen.....	35
IV.	Rechtsnatur von vorsorglichen Massnahmen.....	35
1.	Terminologie.....	35
2.	Qualifikation der Rechtsnatur von vorsorglichen Massnahmen.....	36
a)	Fragestellung.....	36
b)	Standpunkt der Lehre.....	36
3.	Fazit und Würdigung.....	37
V.	Abgrenzung.....	38
1.	Handlungsformen mit bloss <i>vorläufigem</i> Charakter.....	38
a)	Erlasse mit vorsorglichem Charakter.....	38
b)	Versuchsmassnahmen.....	38
c)	Polizeiliche Handlungen bei Gefahrenverdacht.....	39
2.	Handlungsformen, welche besondere <i>Dringlichkeit</i> voraussetzen.....	39
a)	Notrecht.....	39
b)	Antizipierte Ersatzvornahme.....	40

c)	Polizeiliche Generalklausel.....	40
3.	Vorbeugender Rechtsschutz.....	41
4.	Sanktionen.....	41
5.	Gefahrenvorsorge.....	41
6.	Fazit und Würdigung.....	42
§ 6	Gesetzliche Grundlagen des vorsorglichen Rechtsschutzes im Kartellverwaltungsverfahren.....	42
I.	Gesetzliche Grundlagen im nichtstreitigen Kartellverwaltungsverfahren.....	42
1.	Begriff des nichtstreitigen Verwaltungsverfahrens.....	42
2.	Ausgangslage: Fehlen einer expliziten gesetzlichen Grundlage im KG.....	43
3.	Der Verweis auf das VwVG in Art. 39 KG.....	43
a)	Grundsatz: Integrale Anwendbarkeit der Verfahrensbestimmungen des VwVG.....	43
aa)	Allgemeines.....	43
bb)	Die vom Verweis erfassten Verfahrensarten...	44
cc)	Die vom Verweis erfassten Verfahrensbeteiligten.....	45
b)	Ausnahme: Vorliegen einer abweichenden Regelung im KG.....	45
c)	Regelung von vorsorglichen Massnahmen für das nichtstreitige Verwaltungsverfahren im VwVG ?....	46
4.	Standpunkt der <i>Lehre</i> zur Frage nach der gesetzlichen Grundlage für den Erlass von vorsorglichen Massnahmen im nichtstreitigen Kartellverwaltungsverfahren.....	46
a)	Annahme einer Gesetzeslücke.....	46
b)	Begründung der Zulässigkeit mit materiellem Recht (These von SCHAUB).....	46
c)	Fazit.....	47
5.	Standpunkt der <i>Rechtsprechung</i> zur Frage nach der gesetzlichen Grundlage für den Erlass von vorsorglichen Massnahmen im nichtstreitigen Kartellverwaltungsverfahren.....	47
a)	Rechtsprechung der Rekurskommission für Wettbewerbsfragen.....	47
b)	Rechtsprechung des Bundesgerichts.....	48

II.	Im streitigen Kartellverwaltungsverfahren.....	49
1.	Begriff des streitigen Verwaltungsverfahrens.....	49
2.	Gesetzliche Grundlagen.....	49
a)	VwVG.....	49
b)	OG.....	50
III.	Gesetzliche Grundlage für den Erlass von einstweiligen Anordnungen im Kommissionsverfahren.....	50
1.	Ausgangslage: Fehlen einer expliziten gesetzlichen Grundlage im EGV und in der VO 17/62.....	50
2.	Der Entscheid <i>Camera Care</i> .....	50
a)	Ausgangslage.....	50
b)	Erwägungen des EuGH.....	51
c)	Erwägungen des Generalanwaltes.....	51
IV.	Fazit und Würdigung.....	52
7	Verfahren zur Untersuchung von Wettbewerbsbeschränkungen.....	54
I.	Die Vorabklärung, Art. 26 KG.....	54
1.	Zweck.....	54
2.	Eröffnung der Vorabklärung.....	55
3.	Anregung von Massnahmen zur Beseitigung oder Verhinderung von Wettbewerbsbeschränkungen.....	56
4.	Anwendbares Verfahrensrecht.....	57
II.	Die Untersuchung, Art. 27 KG.....	57
1.	Eröffnung.....	57
a)	Eröffnung durch das Sekretariat.....	57
aa)	Entscheid über die Eröffnung.....	57
bb)	Mitwirkung des Präsidiums.....	58
cc)	Rechtliche Qualifikation des Eröffnungsentscheides.....	58
b)	Eröffnung im Auftrag der Wettbewerbskommission oder des Eidgenössischen Volkswirtschafts- departements.....	60
c)	Amtliche Publikation, Art. 28 KG.....	60
aa)	Zweck.....	60
bb)	Anmeldefrist.....	61
cc)	Inhalt.....	61
dd)	Wirkung.....	61

2.	Feststellung des Sachverhalts.....	62
a)	Gesetzliche Grundlagen.....	62
b)	Untersuchungsprinzip, Art. 12 VwVG.....	63
aa)	Begriff.....	63
bb)	Grundsätzliche Geltung des Untersuchungs- prinzips im Verwaltungsverfahren und der Verwaltungsrechtspflege im Allgemeinen. ....	63
cc)	Geltung des Untersuchungsprinzips im Kartell verwaltungsverfahren im Besonderen..	63
dd)	Abweichungen vom Untersuchungsprinzip. ....	64
c)	Auskunftspflicht, Art. 40 KG.....	64
aa)	Allgemeines.....	64
bb)	Zweck.....	65
cc)	Auskunftspflichtige Personen.....	65
dd)	Voraussetzung der Auskunftspflicht.....	66
ee)	Gegenstand der Auskunftspflicht.....	66
ff)	Zeugnisverweigerungsrecht.....	67
d)	Weitere Untersuchungsmassnahmen, Art. 42 KG ...	67
aa)	Anordnung von Hausdurchsuchungen und Sicherstellung von Beweisgegenständen. ....	67
bb)	Anfechtung von Untersuchungsmassnahmen..	69
3.	Verfahrensrechte der Beteiligten.....	70
a)	Rechtliches Gehör.....	70
b)	Akteneinsichtsrecht.....	70
c)	Ausnahmen vom Akteneinsichtsrecht.....	71
4.	Abschluss der Untersuchung.....	72
a)	Einvernehmliche Regelung, Art. 29 KG.....	72
b)	Entscheid der Wettbewerbskommission, Art. 30 KG.....	73
c)	Einstellung des Verfahrens.....	73
d)	Widerruf und Revision.....	73
III.	Das Kartellverwaltungsverfahren vor der Europäischen Kommission.....	74
1.	Gesetzliche Grundlagen.....	74
2.	Rechtsnatur des Verfahrens und Verfahrensgrundsätze... ..	74
a)	Rechtsnatur.....	74
b)	Verfahrensgrundsätze.....	74

3.	Verfahrensablauf.....	75
	a) Verfahrenseinleitung.....	75
	aa) Einleitung von Amtes wegen.....	75
	bb) Einleitung aufgrund einer Beschwerde.....	76
	cc) Einleitung aufgrund einer Anmeldung.....	76
	b) Abschluss des Verfahrens.....	77
	aa) Abschluss durch förmliche Entscheidung.....	77
	bb) Abschluss ohne förmliche Entscheidung.....	78
4.	Ermittlungsbefugnisse der Kommission.....	78
	a) Auskunftsrecht.....	78
	b) Nachprüfungsrecht.....	79
5.	Verfahrensrechte der Beteiligten.....	80
	a) Rechtliches Gehör.....	80
	b) Akteneinsichtsrecht.....	80
§ 8	Verfahrensfragen.....	82
I.	Zuständigkeit für den Erlass von vorsorglichen Massnahmen..	82
	1. Allgemeine Grundsätze.....	82
	2. Grundsatz: Zuständigkeit der Wettbewerbskommission..	83
	a) Ausgangslage.....	83
	b) Zentrale Rechtsfrage.....	83
	aa) Begriff der verfahrensleitenden Verfügung i.S.v. Art. 23 Abs. 1 KG.....	84
	bb) Erwägungen des Bundesgerichts.....	85
	c) Würdigung.....	87
	3. Ausnahme: Fälle besonderer Dringlichkeit.....	87
	4. Zuständigkeit des Sekretariats für den Erlass von vorsorglichen Massnahmen, die der Beweissicherung dienen?.....	88
	5. Zuständigkeit der Rekurskommission für Wettbewerbsfragen.....	89
	6. Spezialfälle.....	89
	a) Zuständigkeit <i>zwischen</i> Erlass des Endentscheids und Beschwerdeerhebung.....	89
	b) Zuständigkeit bei Anfechtung von vorsorglichen Massnahmen.....	90
	c) Zuständigkeit bei Streitigkeit der Zuständigkeit in der Hauptsache.....	90

aa)	Bestreiten der Zuständigkeit durch eine Partei.....	91
bb)	Behaupten der Zuständigkeit durch eine Partei.....	91
cc)	Positiver Kompetenzkonflikt zwischen der Wettbewerbskommission und einer anderen Behörde.....	92
7.	Zuständigkeiten im Gemeinschaftsrecht.....	92
a)	Zuständigkeit der Europäischen Kommission.....	92
b)	Abgrenzung der Zuständigkeit zwischen der Kommission und dem EuG.....	92
II.	Adressat von vorsorglichen Massnahmen.....	93
1.	Allgemein.....	93
2.	Im Bereich des KG.....	93
a)	Beteiligte.....	93
b)	Adressaten der Untersuchung, Betroffene und am Verfahren Beteiligte.....	94
c)	Dritte.....	95
3.	Regelung im Gemeinschaftsrecht.....	95
4.	Fazit.....	95
III.	Zeitpunkt der Anordnung.....	96
1.	Fragestellung.....	96
2.	Standpunkt der Rekurskommission für Wettbewerbsfragen.....	96
3.	Rechtslage im Gemeinschaftsrecht.....	98
IV.	Erlass von Amtes wegen oder auf Parteiantrag.....	98
1.	Erlass von Amtes wegen.....	98
2.	Erlass auf Parteiantrag.....	99
3.	Fazit und Würdigung.....	100
V.	Eröffnung.....	101
1.	Formvorschriften.....	101
2.	Begründungspflicht.....	102
a)	Zweck.....	102
b)	Inhalt und Umfang.....	102
VI.	Kosten.....	103
1.	Gebühren.....	103
2.	Parteientschädigung.....	104

3.	Regelung im Gemeinschaftsrecht.....	104
§ 9	Summarische Abklärung des Sachverhalts und der Rechtslage.....	105
I.	Problematik, Begriff des summarischen Verfahrens.....	105
1.	Problematik.....	105
2.	Begriff des summarischen Verfahrens.....	106
II.	Beweisbeschränkung.....	106
1.	Beweismittelbeschränkung.....	106
2.	Beweisstrengebeschränkung.....	107
III.	Wahrung des Anspruchs auf rechtliches Gehör.....	108
1.	Grundsätzliches.....	108
2.	Ausgestaltung im Kartellverwaltungsverfahren.....	109
a)	Grundsatz.....	109
b)	Ausnahme: superprovisorische Anordnung vorsorglicher Massnahmen.....	110
IV.	Spannungsverhältnis zwischen summarischem Verfahren und Wahrheitsfindung.....	111
1.	Problemstellung.....	111
2.	Lösungsansatz.....	112
§ 10	Verhältnis von verwaltungsrechtlichen zu zivilrechtlichen vorsorglichen Massnahmen.....	113
I.	Problemstellung.....	113
II.	Unterschiedliche Funktionalität des Kartellzivil- gegenüber dem Kartellverwaltungsverfahren.....	114
III.	Koordination von zivil- und verwaltungsrechtlichen vorsorglichen Massnahmen.....	116
1.	Problemstellung.....	116
2.	Wettbewerbskommission als später entscheidende Behörde.....	116
3.	Zivilgericht als später entscheidende Behörde.....	116
IV.	Schutz des öffentlichen Interesses am wirksamen Wettbewerb als Eintretensvoraussetzung.....	117
1.	Begriff des öffentlichen Interesses.....	118
2.	Begriff des wirksamen Wettbewerbs.....	118
V.	Rechtslage im Gemeinschaftsrecht.....	119
1.	Problemstellung.....	119

2.	Unterschiedliche Funktionalität des Kommissionsverfahrens gegenüber dem Verfahren vor nationalen Gerichten.....	119
a)	Ausübung von Befugnissen durch die Kommission.....	119
b)	Anwendung der Art. 81 und 82 EGV durch den nationalen Richter.....	120
3.	Fazit.....	121
§ 11	Zusammenfassung.....	122

<b>TEIL 3: Materielle Voraussetzungen, Inhalt und Wirkung von vorsorglichen Massnahmen.....</b>	<b>127</b>
§ 12 Materielle Voraussetzungen.....	127
I. Gesetzliche Grundlagen.....	127
II. Die Voraussetzungen im Verfahren vor der Wettbewerbskommission.....	128
1. Günstige Entscheidungsprognose (Erfolgsprognose).....	128
a) Überlegungen zur Wahrscheinlichkeit.....	128
aa) Stufen der Erfolgsprognose.....	128
bb) Grundsatz der Variabilität der Wahrscheinlichkeit.....	129
b) <i>Kasuistik</i> zur Erfolgsprognose bei unzulässigen Wettbewerbsabreden i.S.v. Art. 5 KG.....	130
aa) Beispiel einer negativen Erfolgsprognose. . .	130
bb) Beispiel einer positiven Erfolgsprognose. . .	132
c) <i>Kasuistik</i> zur Erfolgsprognose bei unzulässigen Verhaltensweisen marktbeherrschender Unternehmen i.S.v. Art. 7 KG.....	133
aa) Relevanter Markt.....	133
bb) Marktstellung.....	134
cc) Unzulässige Verhaltensweisen.....	135
dd) Keine Berufung auf <i>legitimate business reasons</i> .....	136
2. Nicht leicht wieder gutzumachender Nachteil (Nachteilsprognose).....	137
a) Begriff des nicht leicht wieder gutzumachenden Nachteils.....	137
aa) Primäres Schutzobjekt: Wirksamer Wettbewerb.....	138

	bb) Subsidiäres Schutzobjekt: Wirtschaftliche Existenz des Gesuchsstellers.....	140
	b) Würdigung.....	142
3.	Kausalzusammenhang zwischen wahrscheinlich unzulässiger Wettbewerbsbeschränkung und Nachteil...	143
4.	Dringlichkeit der Massnahme.....	144
	a) Begriff.....	144
	b) Kasuistik.....	144
	aa) Dringlichkeit bejaht.....	144
	bb) Dringlichkeit verneint.....	144
5.	Verhältnismässigkeit der Massnahme.....	145
	a) Begriff.....	145
	b) Anwendungsbereich.....	145
	c) Die drei Elemente des Verhältnismässigkeitsprinzips im Einzelnen.....	145
	aa) Geeignetheit.....	145
	bb) Erforderlichkeit.....	147
	cc) Verhältnismässigkeit von Eingriffszweck und Eingriffswirkung.....	148
III.	Die Voraussetzungen zum Erlass von einstweiligen Massnahmen im Kommissionsverfahren.....	150
1.	Vorliegen eines Prima-facie-Verstosses gegen die Wettbewerbsregeln des Gemeinschaftsrechts.....	150
	a) Allgemeines.....	150
	b) Kasuistik zu Prima-facie-Verstössen gegen Art. 82 EGV.....	152
	aa) Beherrschende Stellung.....	152
	bb) Missbrauch einer beherrschenden Stellung...	152
	cc) Auswirkungen auf den Handel zwischen den Mitgliedstaaten.....	153
2.	Nachteilsprognose.....	154
	a) Ausgangslage.....	154
	b) Wahrscheinlichkeit eines schweren und nicht wieder gutzumachenden Schadens für die antragstellende Partei.....	155
	c) Wahrscheinlichkeit einer für die Allgemeinheit unerträglichen Situation.....	156
	d) Der Zeitfaktor.....	157

IV. Fazit und Würdigung.....	157
§ 13 Inhalt und Wirkung vorsorglicher Massnahmen.....	160
I. Inhalt von vorsorglichen Massnahmen.....	160
1. Grundsatz.....	160
a) Ermessensspielraum der rechtsanwendenden Behörde.....	160
b) Kriterien zur Inhaltsbestimmung.....	160
2. Schranken.....	161
a) Absolute Schranken.....	161
aa) Verbot des unmöglichen Inhalts.....	161
bb) Wahrung der sachlichen und funktionellen Zuständigkeit.....	161
cc) Verbot der Überschreitung der Hauptsache...	162
dd) Verbot der Anordnung von vorsorglichen Massnahmen gegen Dritte.....	162
b) Relative Schranken.....	163
aa) Verbot der Vorwegnahme des Endentscheids	163
bb) Verbot von Massnahmen mit irreparablen Folgen.....	164
cc) Verbot von vorsorglichen Massnahmen mit Wirkung ex tunc.....	165
3. Mögliche Massnahmen.....	165
a) Allgemeines.....	165
b) Vorläufige Verpflichtung zur Unterlassung und Duldung.....	165
aa) Unterlassung.....	165
bb) Duldung.....	168
c) Vorläufige Verpflichtung zu einem positiven Tun	168
aa) Kontrahierungspflicht.....	168
bb) Berichtigungs- und Mitteilungspflichten.....	170
cc) Andere Verpflichtungen zu einem positiven Tun.....	171
d) Beweissicherungsmassnahmen.....	173
4. Inhaltliche Anpassung von vorsorglichen Massnahmen an veränderte Verhältnisse.....	173
a) Gesetzliche Grundlage.....	173

b)	Voraussetzungen der Wiedererwägung i.S.v. Art. 30 Abs. 3 KG.....	174
c)	Änderung zu Ungunsten einer Partei.....	174
d)	Anspruch auf Änderung oder Widerruf?.....	174
e)	Wirkungen.....	175
f)	Würdigung.....	175
II.	Wirkung von vorsorglichen Massnahmen.....	176
1.	Dauer der Wirksamkeit von vorsorglichen Mass- nahmen.....	176
a)	Beginn der Wirkung.....	176
b)	Ende der Wirkung.....	177
2.	Überrechtliche Wirkungen von vorsorglichen Massnahmen.....	177
a)	Psychologische Bindungswirkung.....	177
b)	Faktische Präjudizwirkung.....	178
§ 14	Zusammenfassung.....	178
<b>TEIL 4:</b>	<b>Vollstreckung, Haftung und Rechtsschutz.....</b>	<b>181</b>
§ 15	Vollstreckung von vorsorglichen Massnahmen.....	181
I.	Problemstellung.....	181
II.	Zwangsmittel.....	181
1.	Allgemeines.....	181
2.	Die Zwangsmittel im Einzelnen.....	182
a)	Exekutorische Zwangsmittel.....	182
aa)	Schuldbetreibung.....	182
bb)	Ersatzvornahme.....	182
cc)	UnmittelbarerZwang.....	183
b)	Repressive Zwangsmittel.....	183
III.	Voraussetzungen der zwangsweisen Durchsetzung.....	184
1.	Wirksamkeit der vorsorglichen Massnahme.....	184
2.	Gesetzliche Grundlage.....	184
3.	Nichtbefolgung der vorsorglichen Massnahme.....	184
4.	Androhung der Vollstreckung.....	185
5.	Wahrung des Verhältnismässigkeitsprinzips.....	185
IV.	Verfahren.....	185
1.	Strafsanktionen, Art. 54 ff. KG.....	185
2.	Verwaltungssanktionen, Art. 50 ff. KG.....	186

V.	Die Durchsetzung von einstweiligen Anordnungen im Gemeinschaftsrecht.....	186
1.	Ausgangslage.....	186
2.	Geldbussen, Art. 15 VO 17/62.....	187
a)	Grundsätzliches.....	187
b)	Verhängung von Bussen zur Durchsetzung von einstweiligen Massnahmen der Kommission?.....	188
3.	Zwangsgelder, Art. 16 Abs. 1 lit. a VO 17/62.....	188
a)	Grundsätzliches.....	188
b)	Praxis der Kommission.....	189
VI.	Fazit.....	189
16	Haftungsfragen.....	190
I.	Problemstellung.....	190
II.	Haftung der Wettbewerbskommission für von ihr angeordnete ungerechtfertigte vorsorgliche Massnahmen.....	191
1.	Gesetzliche Grundlage.....	191
a)	Verantwortlichkeitsgesetz.....	191
aa)	Allgemein.....	191
bb)	Inhalt und Tragweite von Art. 12 VG.....	192
b)	Die Spezialbestimmung des Art. 55 Abs. 4 VwVG.....	193
2.	Anspruchsberechtigter.....	194
3.	Haftungsvoraussetzungen.....	194
a)	Handlung in Ausübung hoheitlicher Tätigkeit.....	194
b)	Widerrechtlichkeit.....	195
aa)	Begriff und Funktion.....	195
bb)	Rechtfertigungsgründe.....	195
cc)	Unabhängigkeit der Widerrechtlichkeit von vorsorglichen Massnahmen vom Ausgang des Hauptverfahrens.....	195
dd)	Schlussfolgerungen für das Kartellverwaltungsverfahren.....	196
c)	Schaden.....	196
d)	Kausalität.....	197
e)	Verschulden?.....	197
4.	Umfang und Art der Haftpflicht.....	198
5.	Verfahren.....	198

III.	Haftung des Antragstellers für ungerechtfertigte vorsorgliche Massnahmen.....	199
1.	Ausgangslage.....	199
2.	Haftungsvarianten.....	199
a)	Verschuldenshaftung nach Art. 41 OR.....	199
aa)	Widerrechtlichkeit.....	199
bb)	Verschulden.....	200
b)	Kausalhaftung nach Art. 84 BZP.....	200
c)	Durch richterliches Billigkeitsermessen abgeschwächte Kausalhaftung nach Art. 28f ZGB.....	201
aa)	Schadenersatz, Art. 28f Abs. 1 ZGB.....	201
bb)	Zuständigkeit.....	202
cc)	Sicherheitsleistung, Art. 28d Abs. 3 ZGB.....	202
3.	Würdigung.....	203
IV.	Haftungsregime im Gemeinschaftsrecht.....	204
1.	Haftung der Europäischen Gemeinschaft.....	204
a)	Gesetzliche Grundlage.....	204
b)	Aktiv- und Passivlegitimation.....	204
c)	Verhältnis der Schadenersatzklage zu anderen Rechtsbehelfen.....	205
aa)	Verhältnis zur Nichtigkeits- und zur Untätigkeitsklage.....	205
bb)	Verhältnis zu staatlichen Rechtsbehelfen.....	206
d)	Haftungsvoraussetzungen.....	206
aa)	Amtstätigkeit der Organe oder Bediensteten.....	206
bb)	Rechtswidrigkeit.....	207
cc)	Schaden.....	208
dd)	Kausalität.....	209
ee)	Verschulden?.....	209
e)	Art und Umfang des Haftpflichtanspruchs.....	209
2.	Haftung des Antragstellers.....	210
3.	Fazit und Würdigung.....	210
§ 17	Rechtsschutz.....	211
I.	Ausgangslage.....	211
II.	Beschwerde an die Rekurskommission für Wettbewerbsfragen, Art. 44 KG.....	212
1.	Die Rekurskommission für Wettbewerbsfragen.....	212

2.	Beschwerdeobjekt.....	213
	a) Grundsatz.....	213
	b) Anfechtbarkeit von vorsorglichen Massnahmen im Besondern.....	213
	aa) Das Kriterium des nicht wieder gutzu- machenden Nachteils.....	213
	bb) Kasuistik.....	214
3.	Beschwerdelegitimation.....	215
	a) Grundsatz.....	215
	b) Legitimation der Verfügungsadressaten.....	216
	c) Legitimation Dritter.....	217
4.	Beschwerdegründe und Kognition.....	217
	a) Grundsatz.....	217
	b) Beschwerdegründe.....	218
	aa) Verletzung von Bundesrecht.....	218
	bb) Mangelhafte Sachverhaltsfeststellung.....	218
	cc) Unangemessenheit.....	219
5.	Formelles.....	219
	a) Beschwerdefrist.....	219
	b) Inhalt und Form der Beschwerdeschrift.....	220
	c) Kosten.....	221
6.	Noven.....	221
7.	Wirkungen der Beschwerde und vorsorgliche Massnahmen.....	221
	a) Devolutiveffekt.....	221
	b) Suspensiveffekt.....	222
	c) Vorsorgliche Massnahmen.....	222
8.	Beschwerdeentscheid.....	222
	a) Prozessentscheid und Abschreibungsbeschluss.....	222
	b) Sachentscheid.....	223
	c) Reformatio in melius vel in peius.....	223
III.	Verwaltungsgerichtsbeschwerde an das Schweizerische Bundesgericht.....	224
	1. Beschwerdeobjekt und Beschwerdelegitimation.....	224
	2. Beschwerdegründe.....	225
	3. Aufschiebende Wirkung und vorsorgliche Mass- nahmen.....	226

4.	Keine reformatio in melius sive peius.....	226
IV.	Rechtsschutz im Gemeinschaftsrecht.....	226
1.	Ausgangslage.....	226
2.	Nichtigkeitsklage, Art. 230 EGV.....	227
a)	Das EuG.....	227
b)	Anfechtbare Akte.....	227
aa)	Allgemein.....	227
bb)	Anfechtbarkeit von einstweiligen Massnahmen im Besondern.....	228
c)	Klagebefugnis.....	228
aa)	Allgemein.....	228
bb)	Klagebefugnis der nichtprivilegierten Kläger im Besondern.....	229
d)	Nichtigkeitsgründe.....	230
aa)	Unzuständigkeit.....	230
bb)	Verletzung wesentlicher Formvorschriften... ..	230
cc)	Verletzung des Vertrages oder einer bei seiner Durchführung anzuwendenden Rechtsnorm.....	231
dd)	Ermessenmissbrauch.....	231
e)	Wirkungen der Nichtigkeitsklage.....	232
aa)	Nichtigkeitsurteil.....	232
bb)	Wirkung der Klagabweisung.....	232
f)	Aufschiebende Wirkung und einstweilige Anordnungen.....	232
g)	Rechtsmittel.....	233
§ 18	Zusammenfassung.....	233

**Gesamtzusammenfassung, Schlussfolgerungen und Forderungen**

<b>de lege ferenda</b> .....	237
I. Historischer Hintergrund.....	237
II. Grundlagen und verfahrensrechtliche Aspekte.....	237
III. Materielle Voraussetzungen, Inhalt und Wirkung.....	241
IV. Durchsetzung, Haftung und Rechtsschutz.....	243