
Konkurrenzverbote aus Sicht des Schweizer Kartellrechts

Walder Wyss Breakfast, 2. Juni 2021

Dr. iur. Monique Sturny, LL.M., Rechtsanwältin,
Partnerin Walder Wyss AG

Überblick



Vertikale Konkurrenzverbote



Horizontale Konkurrenzverbote

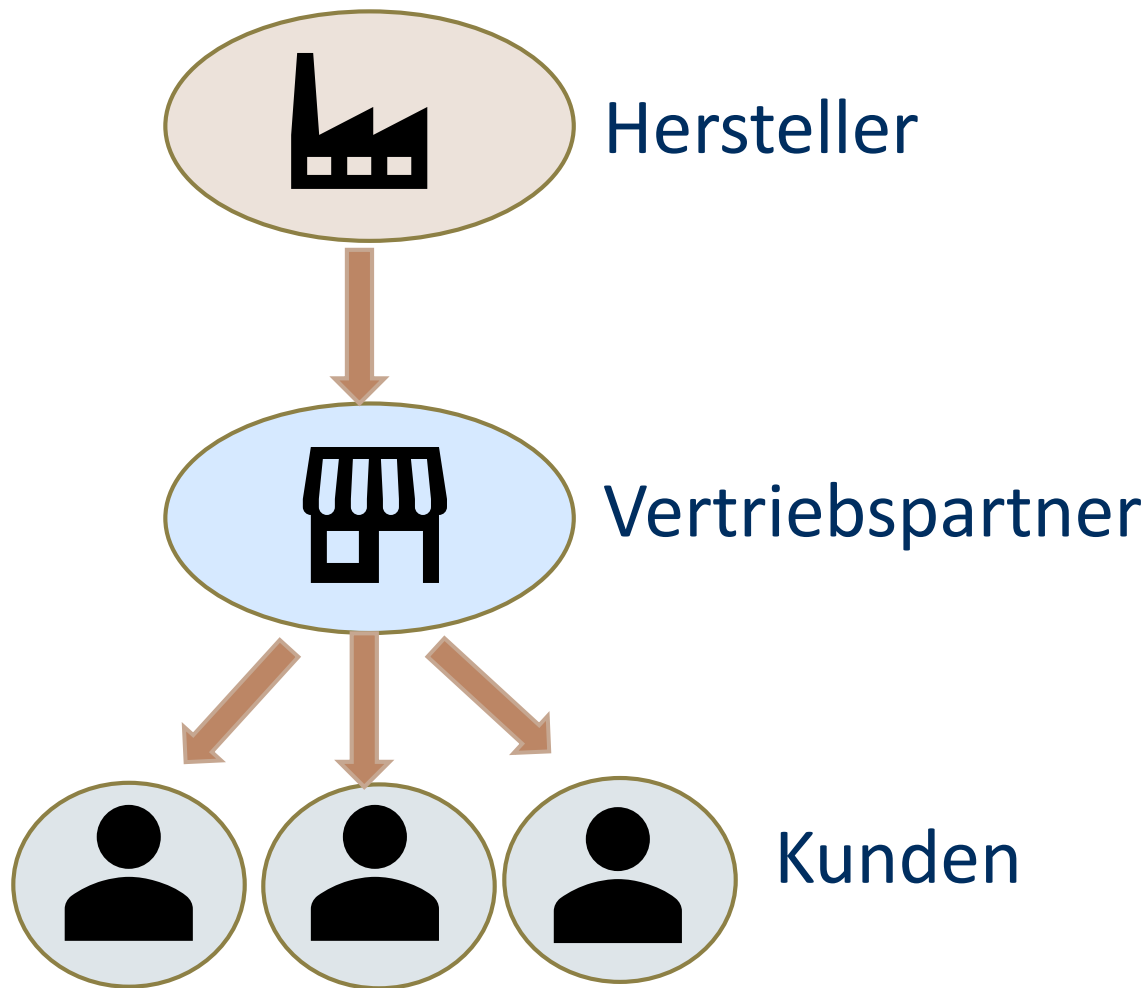


Konkurrenzverbote im M&A-Kontext



Vertikale Konkurrenzverbote

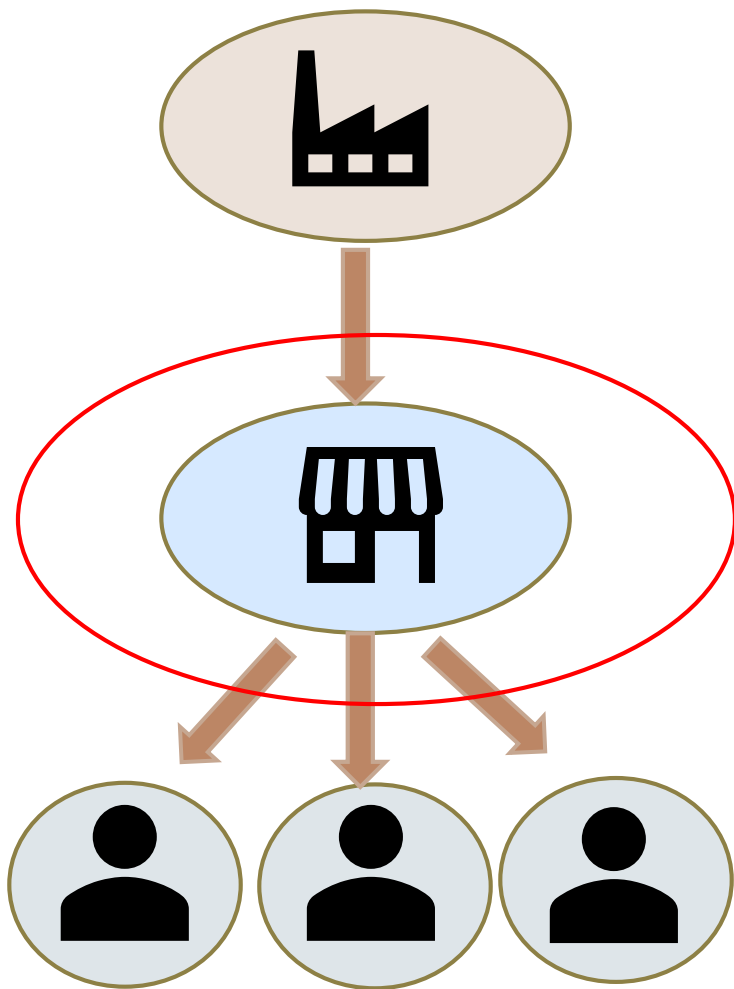
Vertikale Konkurrenzverbote zwischen Nicht-Konkurrenten



Insbesondere:

- Vertriebsverträge
- Lizenzverträge

Vertikale Konkurrenzverbote zu Lasten des Vertriebspartners



Beispielklausel:

Der Vertriebspartner verpflichtet sich, während fünf (5) Jahren ab Vertragsbeginn keine Konkurrenzprodukte zu vertreiben.

Vertikale Konkurrenzverbote zu Lasten des Vertriebspartners

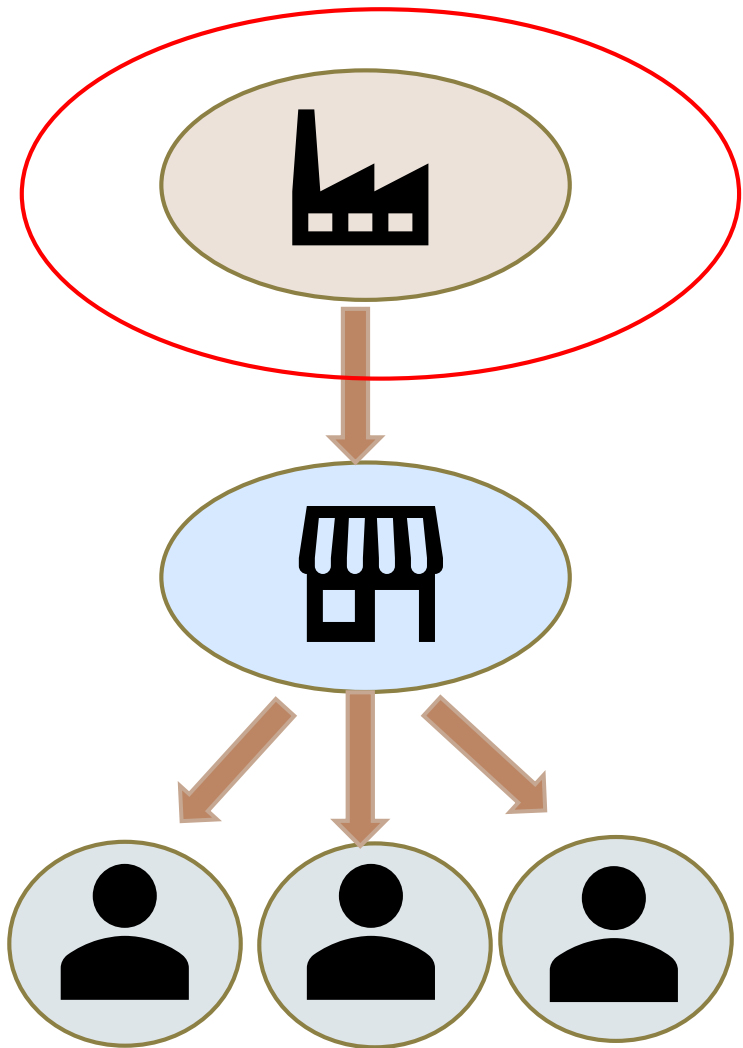
Während Vertragslaufzeit:

- ✓ Auf max. 5 Jahre befristen
- ✓ Nicht unbefristet, keine automatische Verlängerung
- ✓ (länger möglich wenn in Räumlichkeit / auf Grundstück des Lieferanten angeboten)

Nachvertraglich: Nur sehr eingeschränkt zulässig: wenn kumulativ

- ✓ unerlässlich zum Know-How-Schutz
- ✓ max. 1 Jahr
- ✓ beschränkt auf Vertragsgrundstück/-räumlichkeit

Vertikale Konkurrenzverbote zu Lasten des Herstellers / Lieferanten

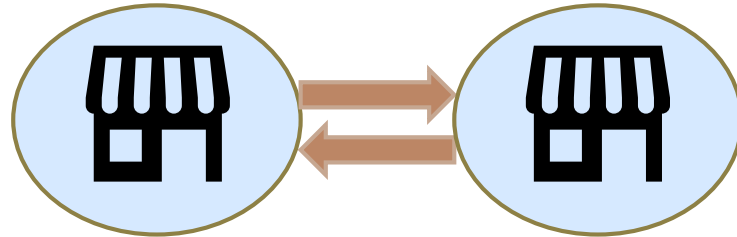


- ✓ Grundsätzlich zulässig für die Dauer des Vertriebsverhältnisses



Horizontale Konkurrenzverbote

Horizontale Konkurrenzverbote zwischen Konkurrenten



Beispiele: Abreden zwischen aktuellen oder potentiellen Konkurrenten über

- **Aufteilung nach Gebieten:**
 - **Direkt:** Aufteilung der Verkaufsaktivitäten nach geografischen Tätigkeitsgebieten
 - **Indirekt:** Vereinbarung, Werbung auf bestimmte Gebiete zu beschränken
- **Aufteilung nach Geschäftspartnern:**
 - nach Kunden (z.B. Gross-, Kleinkunden), nach Branchen
 - Abwerbverbote

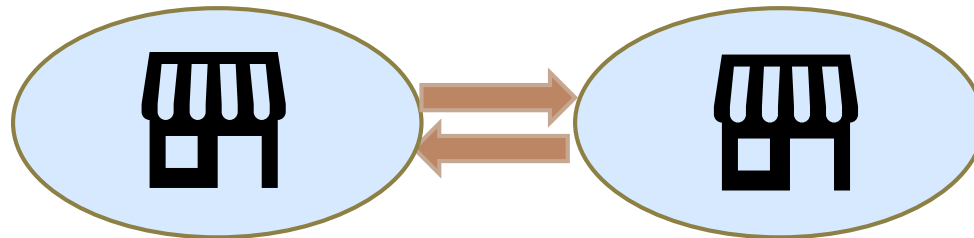


Grundsätzlich unzulässig
(Vermutungstatbestand KG 5 III c)



Sanktionsrisiko: hohe Bussen
(KG 49a)

Horizontale Konkurrenzverbote zwischen Konkurrenten



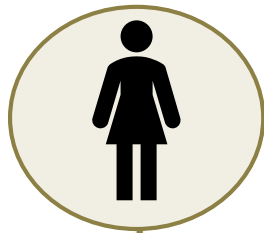
- ✓ Ausnahmsweise zulässig unter bestimmten Voraussetzungen im Rahmen von
 - F&E-Kooperationen
 - Technologietransfer-Vereinbarungen
 - Spezialisierungsvereinbarungen
- ✓ Einzelfallprüfung erforderlich



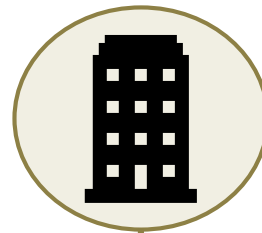
Konkurrenzverbote im M&A-Kontext

M&A-Transaktion: Unternehmensverkauf

Verkäuferin



Käufer



- **Zu Lasten des Verkäufers:**
 - Wettbewerbsverbot
 - Abwerbverbot
 - Vertraulichkeitsklauseln
 - Beteiligungsverbote
- **Ziele:**
 - ✓ Effektive Übertragung des Unternehmenswerts
 - ✓ Reibungsloser Übergang zur neuen Unternehmensstruktur nach dem Zusammenschluss

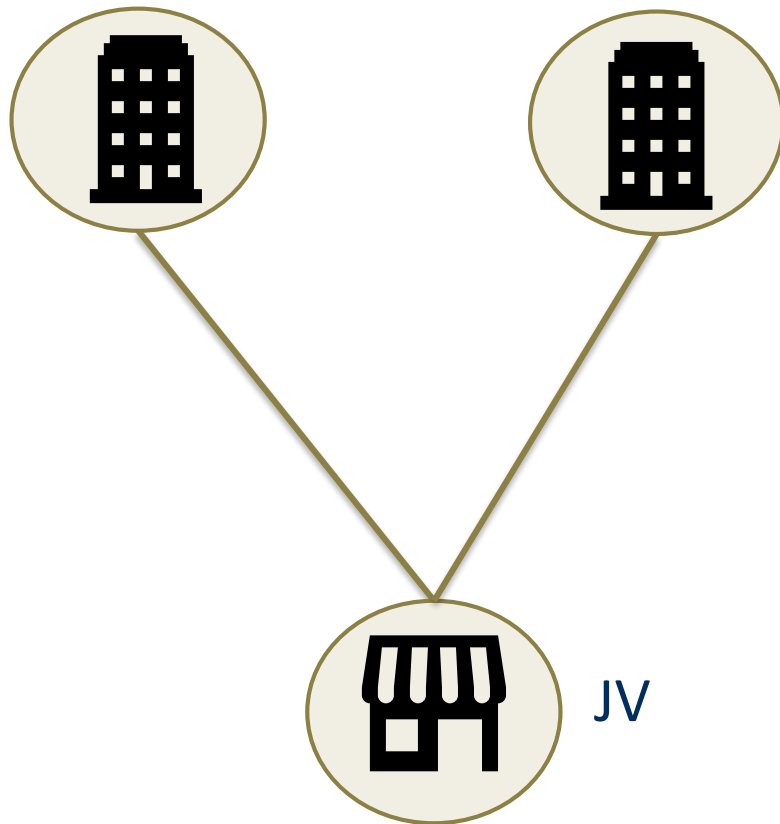
M&A-Transaktion: Unternehmensverkauf

Konkurrenzverbot zu Lasten des Verkäufers

- Voraussetzungen:
 - ✓ Konkurrenzverbot **notwendig**, damit Käufer **Goodwill** und/oder **Know-how** übernehmen kann
 - ✓ **Sachlich**: beschränkt auf Geschäftstätigkeit der Zielgesellschaft
 - ✓ **Räumlich**: beschränkt auf den Ort der Geschäftstätigkeit der Zielgesellschaft
 - ✓ **Zeitlich**: beschränkt auf 2 Jahre falls **Goodwill** übertragen wird;
3 Jahre falls **Know-how** übertragen wird; länger in Ausnahmefällen
- Analoge Regeln für
 - **Abwerbverbote**,
 - **Vertraulichkeitsklauseln**,
 - **Beteiligungsverbote** (dürfen aber keine reinen Finanzinvestitionen ohne Leitungsfunktionen erfassen)
- **Falls Managementfunktion mit Arbeitsvertrag**: gemäss Arbeitsrecht

M&A-Transaktion: Gemeinschaftsunternehmen (JV)

Gründer / Muttergesellschaften



Konkurrenzverbot

- Zu Lasten der Gründer
- Zu Lasten des JV
- **Ziele:**
 - ✓ Effektive Übertragung des Unternehmenswerts
 - ✓ Konzentration der Geschäftstätigkeit im JV
 - ✓ Erfolg des JV im Markt

M&A-Transaktion: Gemeinschaftsunternehmen (JV)

- **Umsetzung:** Vertragliches Verbot der Muttergesellschaften, JV zu konkurrenzieren
- **Voraussetzungen:**
 - ✓ Verpflichtetes Mutterunternehmen hat **gemeinsame Kontrolle**
 - ✓ **Sachlich** beschränkt auf Geschäftstätigkeit des JV
 - ✓ **Räumlich** beschränkt auf den Ort der Geschäftstätigkeit des JV
 - ✓ **Zeitlich** beschränkt auf die Dauer des JV (d.h. für die Dauer der gemeinsamen Kontrolle)

Fragen / Diskussion



Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!

www.walderwyss.com

www.notar.ch