

Vorgaben zum Internetvertrieb und im Online-Marketing – Was ist erlaubt?



Lukas Bühlmann, LL.M. Zürich
Bühlmann Rechtsanwälte AG
www.br-legal.ch

Dr. Martin Schirmbacher, Berlin
HÄRTING Rechtsanwälte
www.haerting.de

Die Schweiz eine Hochpreis- und Hochmargen-Insel?



Internet als
grenzenloser
Markt - Worum
geht's?



Grundsatz:
Händler sind im Vertrieb frei

Aber....

- Berechtigte Interessen, den Vertrieb und die Vertriebswege zu beschränken:
 - Markenimage
 - Beratungsnotwendigkeit
 - Sicherheitsaspekte
 - Regulierung
 - Preisstabilität
 - Kostenverteilung
 - Druck durch Offline-Händler, Händlerschutz
 - u.v.a.m.



«E-Commerce-Bedingungen»

Versuch, den Online-Vertrieb aufgrund verschiedenster Interessen vertraglich zu beeinflussen und aktiv mitzugestalten.

E-Commerce-Bedingungen – Typischer Inhalt

- Kein Verkauf über Seiten, die
 - Gebrauchte oder beschädigte Waren anbieten
 - Verkäufe durch private Endverbraucher zulassen
 - Mehrere Verkäufer für ein und dasselbe Produkt zulassen
 - Keinen separaten Markenshop für die Vertragsmarken besitzen
- Qualitative Vorgaben an
 - den Online-Shop
 - Seiten, auf denen für den Shop geworben wird
- Ausschluss der Nutzung von Preissuchmaschinen
- Vorgaben für Keyword-Advertising und SEO-Maßnahmen
- Vorgaben für persönliche Beratung (Hotline, Chat)
- Vorgaben für „Online-Preise“

eBay & Amazon?
Ohne Euch!



Wir müssen draußen bleiben

Adidas verbietet den Verkauf bei Ebay und Amazon

Adidas-Händler sollen ihre Produkte künftig nicht mehr über Ebay und Amazon verkaufen dürfen. Der Sportartikelhersteller will damit den Fachhandel und die eigene Website stärken.



Adidas will seine Produkte künftig über die eigene Website und Fachhändler vertreiben.

Quelle: dapd

Düsseldorf, Herzogenaurach. Der Sportartikelhersteller Adidas untersagt seinen Händlern künftig den Verkauf über Onlineplattformen wie Amazon oder Ebay. „Wir wollen sicherstellen, dass unsere Produkte über

Fehlende Beratung, schlechte Präsentation

Seite 1 / 2

[weiter](#)

Adidas, Mammut, Deuter – Amazon laufen die Markenhersteller weg

Aktualisiert am Dienstag, 09.07.2013, 10:45 · von FOCUS-Online-Autor Sascha-Pascal Schimmel

[f](#) Teilen

20

i

[Twittern](#)

6

[+1](#)

29

[XING](#)

★★★★★

28

[Drucken](#)

[E-Mail](#)



Einige Markenhersteller meiden Amazon mittlerweile

dpa/Uwe Zucchi/Archiv

Namhafte Markenhersteller kehren Online-Kaufhäusern wie Amazon den Rücken. Sie verbieten Händlern, ihre Produkte dort anzubieten. Es geht um Service – und den guten Ruf. Doch die Strategie ruft bereits das Kartellamt auf den Plan.

Schuhe, Handys, Sonnenbrillen: Im Internet gibt es so gut wie alles zu kaufen. Die Auswahl ist riesig. Kunden können vergleichen – und häufig Geld sparen. Online-Kaufhäuser wie **Amazon** [✉](#) machen

Zulässig?

Der Teufel liegt im
(juristischen)
Detail!



Es geht um...

- Vertragsrecht:
 - Wie werden Vertriebsabreden vertraglich gültig und durchsetzbar vereinbart?
- Öffentliches Recht im Allgemeinen:
 - Welche Beschränkungen MÜSSEN aufgrund produkt- und gebietsspezifischer zwingender Vorschriften durchgesetzt werden?
- Marken- und IP-Recht
 - Beschränkungen in der Verwendung von Marken und Bildern, unabhängig vom Vertrag
- Kartellrecht im Speziellen
 - Welche Abreden / Einschränkungen führen zu kartellrechtlich verbotenen Wettbewerbsbeschränkungen?

Kartellrecht – in a Nutshell



Grundsatz (CH, EU & DE):

Verbot von Vereinbarungen, die geeignet sind, den Wettbewerb spürbar zu beschränken.

Ausnahmen (CH, EU & DE):

- Wettbewerbsbeschränkungen können ausnahmsweise zulässig sein.
- Ausnahmen hängen von Art des Vertriebssystems ab.
- Lieferant ist beweispflichtig für Vorliegen einer Ausnahme.

Gesetzliche Vorschriften

- Europäisches und deutsches Kartellrecht:
 - Grundsätzliches Verbot (Art. 101 AEUV) sofern spürbar
 - Freistellung vom Verbot (Vertikal-GVO), sofern
 - < 30% Marktanteil
 - Keine Kernbeschränkung
- Schweizer Kartellrecht:
 - Verbot sofern Beschränkung den Wettbewerb auf einem Markt «erheblich» beeinträchtigt und sich nicht durch Effizienzgründe rechtfertigen lässt (Art. 5 KG).
 - Konkretisierung folgt EU-Recht (vgl. VertBek), deshalb:
 - <30% Marktanteil
 - Keine Kernbeschränkung

Kernbeschränkung ?



Kernbeschränkungen

- Preisabsprachen
- Einschränkung Verkaufsgebiet
- Einschränkung Kundengruppen

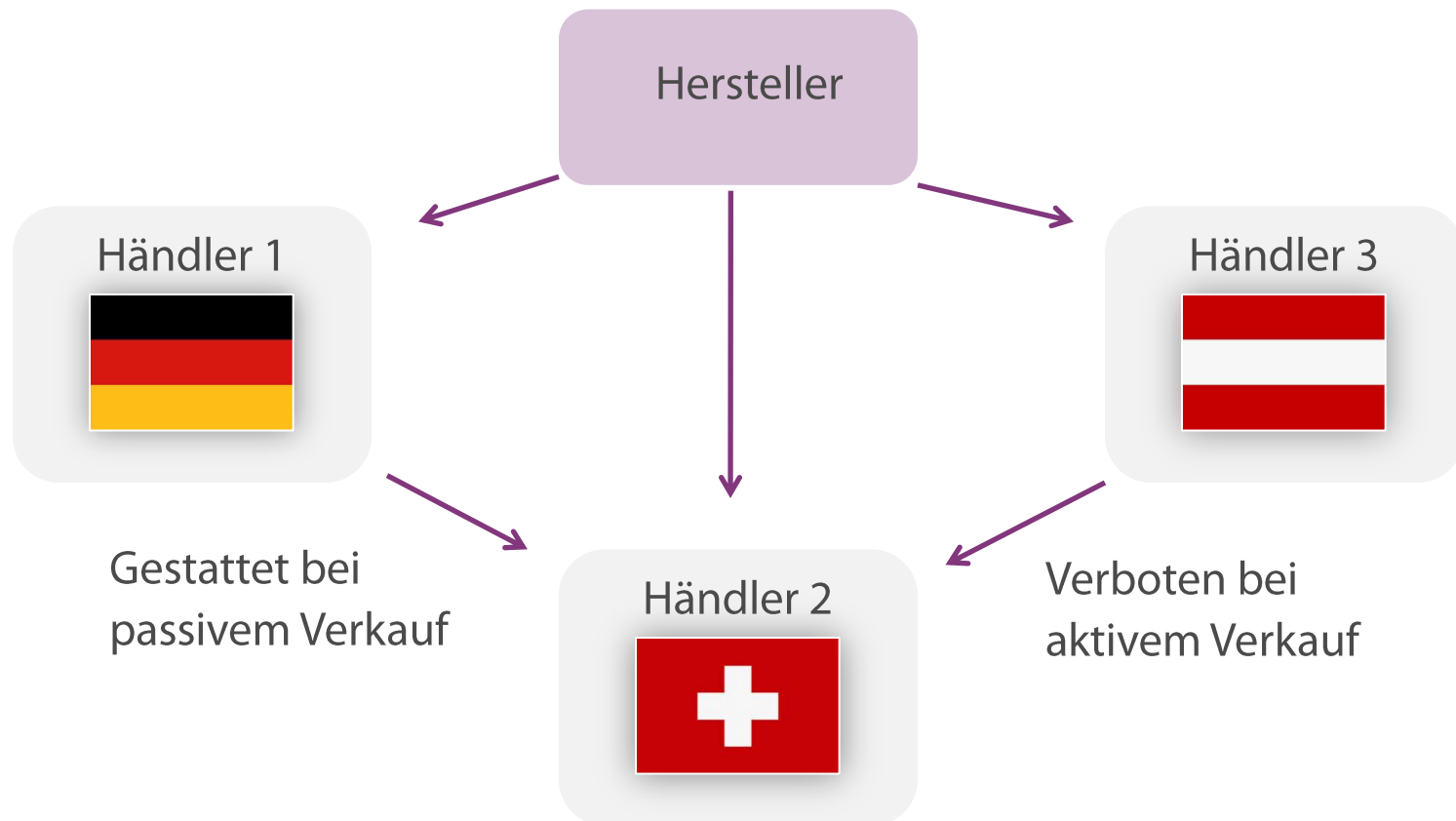
- Teilweise Ausschluss einer Kernbeschränkung in Abhängigkeit vom Vertriebssystem
 - Alleinvertrieb
 - Selektivvertrieb
 - Freier Vertragshändlervertrieb



Alleinvertrieb – Selektivvertrieb –
Freier Vertragshändlervertrieb.

Alleinvertrieb

- Jeweils exklusiv zugewiesene Gebiete (oder Kundengruppen)

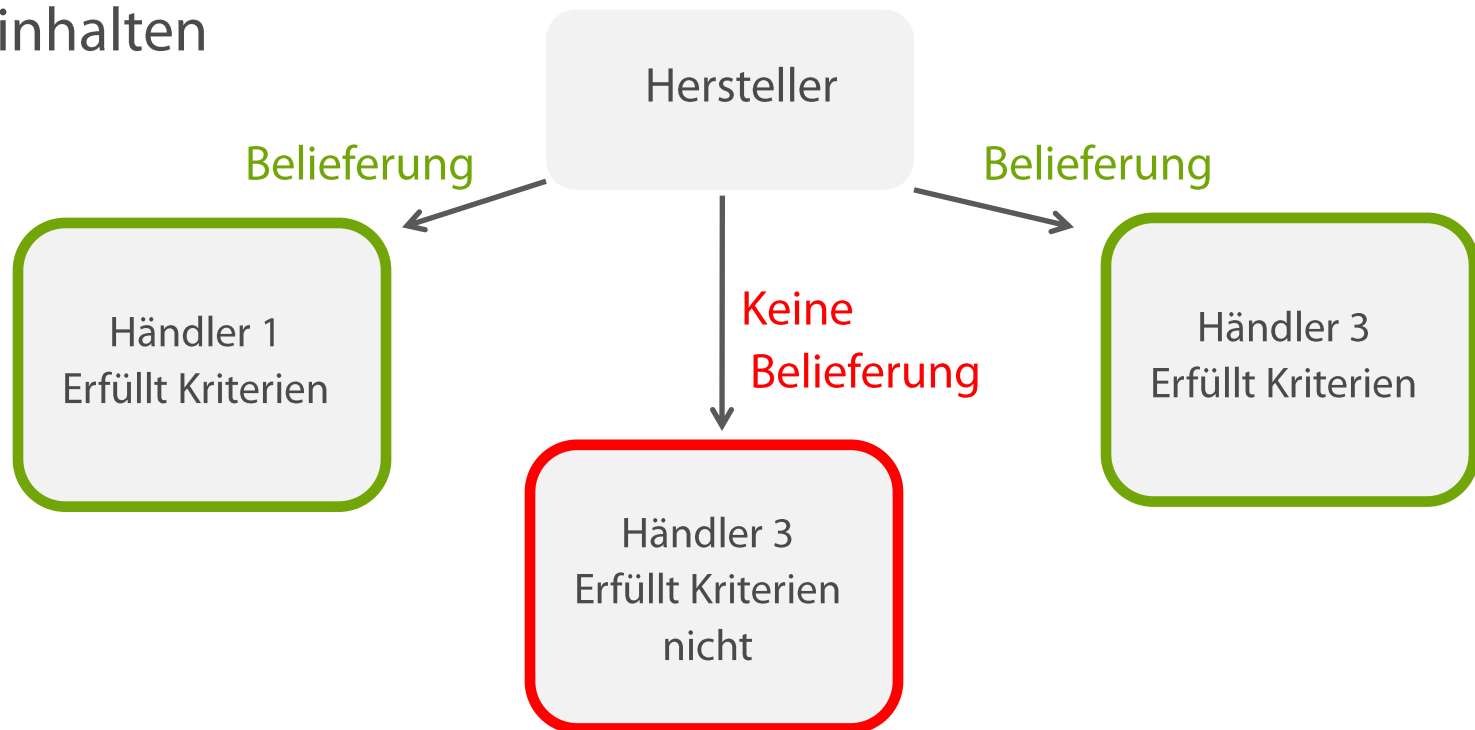


Alleinvertriebssystem

- Verpflichtung des Herstellers, in zugewiesenem Gebiet (oder Kundengruppe) nur einem Händler zuzulassen
- Zulässig
 - Vertragliches Verbot des aktiven Verkaufs in exklusiv einem anderen Händler zugewiesenen Gebiete (Gebietsschutz)
- Unzulässig
 - Verbot des passiven Verkaufs in exklusiv einem anderen Händler zugewiesenen Gebiete
- Fazit für «E-Commerce-Bedingungen»
 - Online-Vertrieb ist passiver Verkauf und darf nicht verboten werden
 - Passiver Vertrieb über Online-Plattformen und eigene Internetpräsenz darf nicht untersagt werden

Selektivvertrieb

- Festlegung erforderlicher Kriterien für Aufnahme in System
- Verpflichtung, nur an Händler zu liefern, die Kriterien einhalten



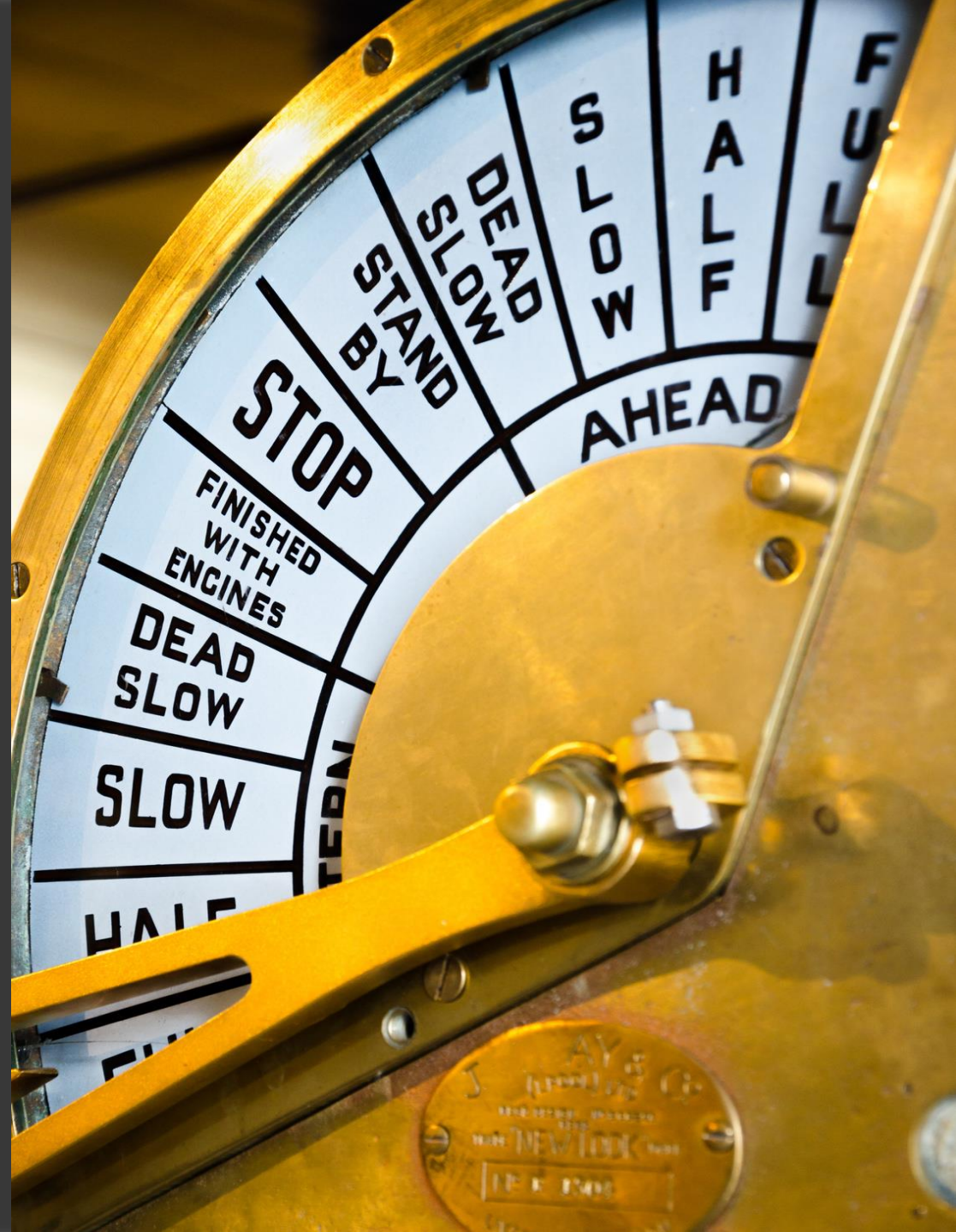
Selektivvertriebssystem

- Beschränkung von Endkundenverkäufen (gleich ob aktiv oder passiv) ist als Kernbeschränkung immer unzulässig
- Verpflichtung des Herstellers, nur solche Händler zu beliefern, die Selektionskriterien erfüllen
- Zulässig
 - Verbot von Vertriebsformen, durch die festgelegte Kriterien nicht erfüllt werden
- Unzulässig
 - Verbot von Vertriebsformen, die nicht zur Erfüllung festgelegter (erforderlicher) Kriterien notwendig sind
- Fazit für «E-Commerce-Bedingungen»
 - Hersteller können qualitative Vorgaben an die Ausgestaltung des Vertriebs machen und vom Vorliegen eines Ladengeschäfts abhängig machen
 - Plattformverbot: Divergierende Urteile; abhängig vom Einzelfall

Kein festes Vertriebssystem

- Zulässig
 - Beschränkungen, die keine Kernbeschränkungen sind
- Unzulässig
 - Beschränkungen bei Marktanteil von $>30\%$
 - Beschränkungen, die sich als Preisvorgabe auswirken
 - Beschränkungen, die sich als Kundenkreisbeschränkungen darstellen
- Fazit für «E-Commerce-Bedingungen»
 - Kommt auf die Beschränkung an
 - Auslegungsfrage; Entscheidung kaum vorhersehbar
 - Plattform-Verbote: Kundenkreisbeschränkung liegt nahe

Über Dein Online-
Marketing
bestimmen wir!
Zulässig?



Online-Marketing als Wettbewerbsbeschränkung

- Grundsatz: Vorgaben zum Online-Marketing sind Wettbewerbsbeschränkungen
- Unter Umständen freigestellt durch Vertikal-GVO
 - Marktanteil <30%
 - Keine Kernbeschränkung
- Bei Alleinvertriebssystemen
 - Beschränkung des Passiv-Verkaufs?
- Bei Selektivvertriebssystemen
 - Erforderliches Kriterium zur Qualitätssicherung?
- Bei sonstigen Vertriebssystemen
 - Liegt Kundenkreisbeschränkung vor?

Beschränkung d...er-Werbung

- Verbote in Alleinve...
 - nur zulässig, wer...
aktiver Verkauf a...
 - Beispiel: Werbun...
- Verbote in Selektiv...
 - nur zulässig, wer...
Durchsetzung vo...
 - Beispiel: Werbun...
 - Beispiel: Interstit...



...en
...werbung als
...dian.co.uk
...emen
...erforderlich für
...pruch ist
...eiten



Beschränkung der E-Mail-Werbung

- Verbote in Alleinvertriebssystem
 - Nur zulässig, soweit sie sich auf die aktive Ansprache von Kunden außerhalb des Vertragsgebiets beziehen
 - Beispiel: Werbung an Kunden außerhalb des zugewiesenen Gebietes, die nicht eingewilligt haben
- Verbote in Selektivvertriebssystem
 - Nur zulässig, soweit Qualitätsaspekte betroffen sind
 - Beispiele
 - Beachtung gesetzlicher Vorgaben
 - Denkbar: Vorgaben zu Design
 - Denkbar: Beschränkung hinsichtlich Versendungsintervallen

Vorgaben zum Targeting

- in Alleinvertriebssystemen
 - zulässig ist das Verbot gezielter Targeting-Maßnahmen auf Nutzer, die nicht zum Vertragsgebiet gehören
 - zulässig können auch Vorgaben zum Einsatz legaler Targeting-Maßnahmen sein, um die Auslieferung von Werbung an Gebietsfremde gerade zu verhindern

Wetter Deutschland

Favoriten hinzufügen

Erfahren Sie mehr über die WetterOnline Mitgliedschaft

Wetter
News
Messwerte
Profiwetter
Reisewetter
Segel & Ski
Gesundheit
Apps & Social

Deutschland
14-Tage-Wetter
Wochenende
Top-Themen
Fotostrecken
Videos

[Link zu dieser Seite](#)

Wetternews

Themen des Tages
Extremwetter
Rückblick
Astro
Klimawandel
Liveticker
Spezial

Sonntag, 18.08.2013

Am Montag richtiges Aprilwetter
Kräftige Schauer und Gewitter

Nach einem teils schon verregneten Sonntag droht zum Wochenstart in Deutschland richtiges Aprilwetter. Schon am Montagmorgen sind die ersten, zum Teil auch kräftigen Schauer unterwegs. Vormittags wachsen dann verbreitet die Wolken in den Himmel und es bilden sich in vielen Regionen Regenschauer. Immer häufiger sind auch Blitz und Donner dabei, vielerorts verbunden mit starken Regengüssen. Lediglich die Regionen in direkter Küstennähe bleiben diesmal außen vor und dürfen auf meist trockenes Wetter hoffen.

Am Montag drohen Schauer und Gewitter mit kräftigen Regengüssen

Sonntag, 18.08.

Am Montag richtiges Aprilwetter
► **Kräftige Schauer und Gewitter**

Samstag, 17.08.

Rätselhafte "Quallenwolken"
Wie entstehen die Wolkengebilde?

Freitag, 16.08.

Bislang sehr warmer August
Zwischenbilanz zur Monatsmitte

Donnerstag, 15.08.

Die Nacht war wieder kalt
Vor allem im Norden sehr frisch

Mittwoch, 14.08.

Wetterextreme in China

WetterMaps 00:00

aktuelles Streifenhemd von Tom

~~59,90 €~~
30 €

Wettertrend

Hamburg	Berlin	Köln	München
Mo	Di	Mi	Do
Fr	Sa	So	Mo

Freizeithemd mit Karomuster von Tom

Stilsicheres Freizeithemd in Two...

49,90 €

Vorgaben zum Targeting

- in Alleinvertriebssystemen
 - zulässig ist das Verbot gezielter Targeting-Maßnahmen auf Nutzer, die nicht zum Vertragsgebiet gehören
 - zulässig können auch Vorgaben zum Einsatz legaler Targeting-Maßnahmen sein, um die Auslieferung von Werbung an Gebietsfremde gerade zu verhindern
- in Selektivvertriebssystemen
 - nur wenige Konstellationen denkbar, in denen Vorgaben zur Aussteuerung der Werbung zulässig ist

Beschränkungen bei der Suchmaschinenoptimierung

- in Alleinvertriebssystem
 - zulässig ist die Untersagung einer gezielten Optimierung auf Keywords, die einen Bezug zu einem anderen Gebiet aufweisen
 - Beispiel: „Snowboards in Zürich“ bei einem Händler, dem allein Norddeutschland zugewiesen ist
- in Selektivvertriebssystemen
 - zulässig ist das Verbot einer Optimierung auf Begriffe, die den vom Händler aufgestellten Kriterien zuwiderlaufen
 - Beispiel: „billig“ „günstig“ „Rabatt“ „Schnäppchen“



mammut günstig online kaufen

Web

Bilder

Maps

Shopping

Mehr ▾

Suchoptionen

Ungefähr 227.000 Ergebnisse (0,32 Sekunden)

Anzeigen zu **mammut günstig online kaufen** ⓘ

[SportScheck Sommersale - Mammut bis zu 50% reduziert](#)

www.sportscheck.com/Mammut ▾ ★★★★★ 68 Verkäuferbewertungen

Jetzt online bei SportScheck!

[Mammut Schuhe](#)

[Mammut Jacken](#)

[Mammut Hosen](#)

[Outdoor-Works der günstige Online-Shop für Outdoorbedarf](#)

www.mammut-shop.de/ ▾

MAMMUT shop in shop. start_shop_deutsch. outdoorworks.

[Mammut günstig kaufen | McTREK.de Outdoor Shop](#)

www.mctrek.de/Mammut_Angebote ▾

507 Artikel - **Mammut günstig kaufen** gibt es bei McTREK.de mit großer Auswahl an Top-Marken mit Niedrigstpreisgarantie.

[Mammut Online Shop & Outlet - Mammut Angebote günstig kaufen](#)

www.ladenzeile.de/mammut/ ▾

120+ Einträge - Das schweizerische Unternehmen **Mammut Sports Group** ...

Mammut Hüfttasche Neuveville Bumbag 2. 24,89 € 23,41 € *. Terrific.de.

Mammut Smart Wallet Mini Geldbörse. 7,95 € *. doorout.com.

Beschränkungen beim Keyword-Advertising

- in Alleinvertriebssystem
 - nur zulässig zur Sicherstellung des Verbots eines Aktivverkaufs in fremde Gebiete
 - Beispiel: „Burton Snowboards Zürich“
 - Beispiel: SEA des deutschen Exklusivhändlers auf google.ch
- in Selektivvertriebssystem
 - zulässig ist das Verbot der Buchung von Keywords oder Anzeigentexten, die den vom Händler aufgestellten Kriterien zuwiderlaufen
 - Beispiel: „billig“ „günstig“ „Rabatt“



adidas extrem billig



Web

Bilder

Maps

Shopping

Mehr ▾

Suchoptionen

Ungefähr 18.600.000 Ergebnisse (0,42 Sekunden)

Anzeigen zu **adidas extrem billig** ⓘ

Adidas Günstig - otto.de

www.otto.de/Adidas ▾ ★★★★★ 101 Verkäuferbewertungen

Für Sport, Abenteuer und Spaß - **Adidas** im OTTO Onlineshop!

14.064 Personen folgen OTTO auf Google+

[Adidas Damen](#) - [Adidas Damenschuhe](#) - [Adidas Herren](#) - [Adidas Herrenschuhe](#)

Topmarken zu Tiefpreisen - **adidas**.stylight.de

www.adidas.stylight.de/ ▾

Trendige Topmarken Online. Große Auswahl & kostenloser Versand

Hier: - **Adidas** - **Billig** - Schlussverkauf. Bis zu 50% Sparen

www.adidas.mysportworld.de/ ▾ ★★★★★ 141 Verkäuferbewertungen

Nur Jetzt Günstig: **Adidas Billig**.

133 Personen folgen mysportworld - Wir bewegen Dich auf Google+

Adidas Online Shop & Outlet - **Adidas günstig** online kaufen auf ...

www.ladenzeile.de/adidas/ ▾

120+ Einträge - Viele Artikel von **Adidas** finden Sie hier auf ladenzeile.de.

60%. Adidas Herren T-Shirt Adi Trefoil Tee P0415-3-4/608878 Gold. 24,95 ...

47%. adidas Originals Beckenbauer Polyjacke Herren, GrössYe M. 74,95 ...

Anzeigen ⓘ

Adidas Sonderangebote

www.hhv.de/Adidas-Online-Sale ▾

Adidas Sonderangebote -80% sparen!
Versandfertig in nur 24 Stunden.

Viele Restposten

www.rabatt99.de/sparen ▾

Drastisch reduziert: Top Marken
Jetzt im Vergleich

Topmarken im Sale

www.zalando.de/adidas ▾

★★★★★ 607 Bewertungen

Topmarken im Sale jetzt finden:
Gratis DHL Versand in 1-2 Tagen!
13.066 Personen folgen Zalando auf
Google+

Viele Restposten

www.deal-fuchs.net/Angebote ▾

Bis 50% ggü. UVP sparen!
Ihr Wunschprodukt finden.

Beschränkungen für Social Media



Beschränkungen für Social Media

- in Alleinvertriebssystem
 - generelle Verbote sind kaum zu rechtfertigen
 - zulässig wäre ein Verbot von gezielt auf fremde Kunden ausgerichtet Kommunikation, wie „Heute 50 % Rabatt für Schweizer Kunden!“, wenn die Schweiz nicht zum Vertragsgebiet gehört
- Selektivvertriebssystem
 - zulässig ist die Festlegung der gleichen Qualitätskriterien, wie für den sonstigen Online-Bereich
 - Kaum mit Qualitätsmerkmalen rechtfertigen lässt sich der vollständige Ausschluss von Facebook & Co.

Fazit & Take-Home-Messages



A young boy with dark hair, wearing a white and dark grey short-sleeved shirt and dark shorts, is running towards the viewer on a dark asphalt road. The road has white dashed lines and stretches into the distance. The sky is filled with dark, heavy clouds, and a massive, swirling storm cloud or tornado is visible on the left side of the road. The ground on either side of the road is green grass.

Beschränkungen des Online-
Vertriebs sind kartellrechtlich
heikel und oft unzulässig.

Vertriebsform (Allein-,
Selektiv- oder freier
Vertragshändlervertrieb)
ist entscheidend für die
Zulässigkeit einer
Beschränkung.





Online ist kartellrechtliches
Neuland und das Kartellrecht
ist komplex. Entscheidend ist
immer der Einzelfall.

Online-Vertrieb oder
Plattformausschluss sind bei
echten selektiven
Vertriebssystemen begründbar.
Sonst nicht.



Der Hersteller hat je nach Vertriebsform die Möglichkeit, bestimmte Online-Marketing-Maßnahmen zu untersagen.



Vielen Dank für die
Aufmerksamkeit.



Lukas Bühlmann

Martin Schirmbacher

contact@br-legal.ch
www.br-legal.ch

schirmbacher@haerting.de
www.haerting.de