

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	13
Anlass der Untersuchung	19
Gang der Untersuchung	22
Teil 1 – Vorbemerkungen	23
A. Grundzüge des Energiemarktes	23
I. Physikalisch-technische Grundlagen	23
1. Leitungsgebundenheit	23
2. Nichtspeicherbarkeit	25
3. Netznutzung	25
4. Positive Netzwerkaspekte	26
II. Wertschöpfungsstufen	26
1. Erzeugungsebene	26
2. Transportebene	27
3. Handel	27
4. Versorgungsebene	28
III. Monopolcharakter	28
1. Eigenschaften eines natürlichen Monopols	28
2. Der Energiemarkt als natürliches Monopol	29
3. Unangreifbarkeit des natürlichen Monopols	30
IV. Wirtschaftliche Struktur des Energiesektors	32
1. Vertikale Integration	32
2. Marktkonzentration	33
V. Regulierungsbedarf	34
B. Ausgangslage und rechtlicher Rahmen	35
I. Geschlossene Versorgungsgebiete	35
II. Liberalisierungsbewegung	38
III. Europäischer Vorstoß	39
1. Wettbewerbsrecht	40
a) Essential facilities doctrine	41
b) Art. 7 VO (EG) 1/2003	43
2. Sektorspezifische Regulierung	44
a) Netzzugangsregulierung	45
b) Desintegrationsmaßnahmen	47
aa) <i>Unbundling of accounts</i>	48
bb) <i>Functional unbundling</i>	48
cc) <i>Legal unbundling</i>	49
c) Die Kommissionsvorschläge für eine verschärfte Entflechtung	53

aa) <i>Ownership unbundling</i>	53
bb) Unabhängiger Netzbetreiber.....	55
cc) Regionaler Netzbetreiber.....	55
d) Ausgangspunkt der Prüfung.....	56
Teil 2 – Rechtmäßigkeit eigentumsrechtlicher Entflechtung	57
A. Zur Rechtssetzungskompetenz der Gemeinschaft.....	57
I. Zur Rechtsgrundlage.....	58
1. Transeuropäische Netze	58
2. Wettbewerbsregeln.....	60
a) Art. 83 Abs. 1 EG.....	60
b) Art. 86 Abs. 3 EG.....	61
3. Rechtsangleichung im Rahmen der Grundfreiheiten.....	63
4. Rechtsangleichung nach Art. 95 EG	65
a) Vorbehalte gegen das Ausmaß und die Methode der Rechtsangleichung	65
aa) Bindung der Angleichungskompetenz an die Gemeinschaftspolitiken.....	65
bb) Disparität der mitgliedstaatlichen Rechtsordnungen.....	67
cc) Schonende Anwendung der Harmonisierungskompetenz	67
dd) Novellierung bereits ergangenen Rechts	68
b) Anwendungsvoraussetzungen der Harmonisierungskompetenz.....	69
aa) Beseitigung von Hemmnissen für die Verwirklichung der Grundfreiheiten.....	69
bb) Beseitigung von Wettbewerbsverzerrungen	70
cc) Erweiterung der Handlungsermächtigung auf privates Handeln.....	71
aaa) Begleitende Maßnahmen.....	72
bbb) Zurechnung der Handelshindernisse bzw. Wettbewerbsverzerrungen	73
ccc) Ungenügende Rechtsvorschriften.....	76
ddd) Zuordnung zum Wettbewerbsrecht.....	77
dd) Freiheitsbeschränkende Maßnahmen	80
c) Subsidiarität gegenüber Art. 96 EG.....	80
d) Adäquate Handlungsform	81
II. Verstoß gegen Art. 295 EG.....	83
1. Staatseigentum – Gemeinschaftsrechtliche Eingriffe in mitgliedstaatliches Eigentum.....	84
a) Enteignungen.....	84
aa) Halten von Unternehmensanteilen durch den Staat.....	84
bb) Berufung auf den Eigentumsvorbehalt außerhalb des nationalen Hoheitsgebiets.....	86

cc) Erhalt der Wirtschaftsfreiheiten des EG-Vertrages.....	87
b) Ausübungsregelungen	87
aa) Die <i>Intermills</i> -Entscheidung des EuGH	87
bb) Orientierung an Art. 86 EG	89
2. Privateigentum – Begründung eines gemeinschaftsrechtlichen Enteignungsregimes	91
a) Analyse von Art. 295 EG	92
b) Analyse der Rechtsprechung des EuGH	93
3. Auswirkungen des Art. 295 EG auf die Durchführung eines <i>unbundling</i>	99
a) Durchführungszuständigkeit	99
b) Durchführungsvorgaben	100
III. Verstoß gegen das Subsidiaritätsprinzip	100
IV. Zum Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	101
1. Gemeinschaftsrechtskonforme Zielsetzung	104
a) Wettbewerb als Gemeinschaftsziel.....	105
b) <i>Unbundling</i> als Wettbewerbsinstrument.....	106
aa) Wettbewerbsrechtlicher Ansatz	106
bb) Gesellschaftspolitischer Zweck	107
cc) Einpassung in das gemeinschaftsrechtliche Wettbewerbsziel ...	108
2. Eignung der <i>unbundling</i> -Maßnahmen	109
a) Netzzugangsverbesserungen	109
aa) Verringerung des Diskriminierungspotentials	109
bb) Zugewinn an Transparenz.....	111
cc) Abbau der Netzentgeltregulierung	111
aaa) Nachteile einer dauerhaften Regulierung	112
bbb) Vereinbarkeit mit dem Wettbewerbsprinzip des EG- Vertrages.....	114
ccc) Abhelfende Wirkung eines verschärften <i>unbundling</i>	114
ddd) Abbau der <i>unbundling</i> -Regulierung.....	116
b) Effizienzsteigerungen	116
aa) Infrastrukturverbesserungen	117
bb) Preisauswirkungen.....	119
aaa) Positive Preisauswirkungen.....	119
bbb) Negative Preisauswirkungen	120
ccc) Zwischenergebnis	121
cc) Produktverbesserung	121
dd) Verbesserung der Marktstruktur	122
c) Besonderheiten des Gasmarkts.....	123
d) Notwendigkeit ergänzender Maßnahmen.....	124
3. Erforderlichkeit der Entflechtungsverschärfungen	126
a) Missbrauchsgestützte Entflechtungsmaßnahmen.....	127

b)	Sektorspezifische Entflechtungsmaßnahmen unter Erhalt des Eigentums.....	127
aa)	<i>Asset unbundling</i>	128
bb)	Lockerung des Konzernverbunds	128
cc)	Unabhängiger Netzbetreiber.....	129
dd)	Regionale Netzbetreiber	129
c)	Sektorspezifische Entflechtungsmaßnahmen unter Abgabe des Eigentums.....	131
aa)	<i>Joint ownership</i>	131
bb)	Zwangsverkauf	131
cc)	Enteignung.....	132
d)	Betroffene Netzstufen.....	132
4.	Angemessenheit eines <i>ownership unbundling</i>	133
a)	Unterschiedliche nationale Energiemarktstrukturen	134
b)	Eingriffen als Wettbewerbsinstrument	135
c)	Eingriff in mitgliedstaatliche Souveränitätsbereiche	139
d)	<i>Venire contra factum proprium</i>	140
5.	Prognosespielraum des Gemeinschaftsgesetzgebers	141
B.	Zur Vereinbarkeit mit den Gemeinschaftsgrundrechten.....	143
I.	Zur Eigentumsgarantie	144
1.	Grundrechtsinhalt.....	145
a)	Schutzzumfang.....	145
aa)	Institutsgarantie	146
bb)	Individualrecht.....	149
b)	Persönliche Anwendbarkeit.....	149
aa)	Grundrechtsfähigkeit	149
aaa)	Mitgliedstaaten als Träger von Gemeinschaftsgrundrechten	150
bbb)	Anwendung des funktionalen Unternehmensbegriffs	153
ccc)	Bestimmung anhand des Innenverhältnisses	156
ddd)	Vereinbarkeit mit der Konzeption von Art. 86 EG	159
bb)	Staatsangehörigkeit bzw. -zugehörigkeit.....	160
2.	Eingriffsqualität der <i>unbundling</i> -Vorschläge	161
a)	Eigentum an den Netzen	161
b)	Art der Beschränkung.....	162
c)	Die Betroffenen	165
d)	Unmittelbarkeit der Grundrechtsbeeinträchtigung.....	165
3.	Eingriffsrechtfertigung.....	165
a)	Gesetzesvorbehalt.....	167
b)	Gemeinschaftsvorbehalt	168
c)	Verhältnismäßigkeit der <i>unbundling</i> -Verschärfungen.....	169
aa)	Erforderlichkeit.....	169

aaa)	Freiwillige Entflechtung	169
bbb)	Zwangsverkauf	170
ccc)	Netzbetrieb durch Dritte	170
bb)	Zumutbarkeit des Grundrechtseingriffs	171
aaa)	Grundrechtliche Position der Betroffenen	171
(1)	Privatnützigkeit	172
(a)	Unternehmensgröße	172
(b)	Internes-/ externes Wachstum	172
(c)	Monopolstellung	173
(2)	Privatheit	173
bbb)	Entgegenstehendes Allgemeinwohlinteresse	176
(1)	Anspruch der Konkurrenz auf Wettbewerb	176
(2)	Begünstigte des Wettbewerbsprinzips	179
(3)	Wettbewerbspflichtigkeit des Netzeigentums	180
ccc)	Abwägung.....	180
d)	Eigentum im Wettbewerb	182
aa)	Eigentum und der Netzbetrieb durch unabhängige Dritte	183
bb)	Eigentum und die Begründung eines <i>joint ownership</i> - Unternehmens.....	185
cc)	Eigentum und <i>ownership unbundling</i>	185
e)	Ergebnis.....	185
4.	Beachtung der Wesensgehaltsgarantie	186
a)	Verhältnis von Wesensgehaltsgarantie und Verhältnismäßigkeit	187
b)	Ausnahmeregelung für kleine EVU	189
c)	Wesensgehalt als Institutsgarantie.....	191
5.	Entschädigung	194
a)	Erforderlichkeit einer Entschädigungsregelung	194
b)	Entschädigungsumfang	196
c)	Art und Weise der Entschädigung	198
d)	Besonderheiten des Zwangsverkaufs	199
	Exkurs: Enteignung zugunsten Privater	199
a)	Wahrung des Allgemeinwohlinteresses	199
b)	Vereinbarkeit mit dem Gemeinschaftsvorbehalt	200
II.	Zur Berufsfreiheit	202
1.	Grundrechtsinhalt.....	203
a)	Schutzzumfang.....	205
b)	Persönliche Anwendbarkeit.....	206
2.	Eingriffsqualität der <i>unbundling</i> -Vorschläge	206
3.	Eingriffsrechtfertigung.....	207
4.	Beachtung der Wesensgehaltsgarantie	208
C.	Zum Verstoß gegen den Grundsatz des Vertrauensschutzes	210
I.	Bestehen einer Vertrauenslage.....	210

1. Für Mitgliedstaaten mit <i>ownership unbundling</i>	211
2. Für Mitgliedstaaten mit <i>legal unbundling</i>	211
II. Schutzwürdigkeit des Vertrauens.....	212
III. Zumutbarkeit des Vertrauensbruchs	213
IV. Härte- und Übergangsregelung.....	215
D. Zur Vereinbarkeit mit dem Gleichheitsgrundsatz.....	216
I. Ungleichbehandlung von Mitgliedstaaten untereinander	218
II. Ungleichbehandlung zwischen Privaten und der öffentlichen Hand.....	219
III. Ungleichbehandlung zwischen Privaten.....	220
Resümee	223
Annex – Verfassungstexte der Mitgliedstaaten	231
Literaturverzeichnis	251
Dokumentenverzeichnis	293