

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	VII
<i>Erster Teil: Privatautonomie und Kontrahierungszwang</i>	
<i>im System des Privatrechts</i>	1
§ 1 Beschreibung des Untersuchungsgegenstandes	2
§ 2 Theorie der Privatautonomie	13
§ 3 Vertragsfreiheit als Teil der Privatautonomie	46
§ 4 Bindung der Vertragsbegründungsfreiheit durch Kontrahierungszwang	110
<i>Zweiter Teil: Der allgemeine Kontrahierungszwang</i>	123
§ 5 Allgemeiner Kontrahierungszwang und Präponderanz vertraglicher Selbstbestimmung	124
§ 6 Allgemeiner Kontrahierungszwang und Anspruchssystem des BGB	142
§ 7 Allgemeiner Kontrahierungszwang: Konturen eines privatrechtlichen Instituts	236
<i>Dritter Teil: Der besondere Kontrahierungszwang im Deliktsrecht</i>	277
§ 8 Ergänzende Vertragsbegründungskontrolle durch Deliktsrecht – dargestellt am Beispiel der Wirkung spezieller Gleichheitssätze	278
<i>Vierter Teil: Der besondere Kontrahierungszwang</i> <i>in Spezialgesetzen</i>	299
§ 9 Verbot der Behinderung und Diskriminierung (§ 20 Abs. 1, 2 GWB)	301

§ 10 Anschluß- und Versorgungspflicht im Energierecht (§ 10 EnWG)	405
§ 11 Abnahmepflicht nach dem Stromeinspeisungsgesetz (§ 2 StrEG)	489
§ 12 Besonderer Kontrahierungszwang in Spezialgesetzen: Strukturen und Funktionen	575
 <i>Fünfter Teil: Kontrahierungszwang im Lichte der (De-)Regulierung einzelner Wirtschaftsbereiche am Beispiel des Zugangs zu „Netzwerken“</i> 603	
§ 13 Energiewirtschaft	605
§ 14 Telekommunikation	619
§ 15 Bankdienstleistungen	631
 <i>Sechster Teil: Allgemeiner und besonderer Kontrahierungs- zwang im System des Privatrechts</i> 643	
§ 16 Relativität der Vertragsbegründungsfreiheit	644
§ 17 Allgemeiner Kontrahierungszwang und Institution des Vertrages: Die <i>actio ad contrahendum</i>	651
 Literaturverzeichnis	659
Sachregister	715

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
---------------	---

Inhaltsübersicht	VII
------------------------	-----

Erster Teil

Privatautonomie und Kontrahierungszwang im System des Privatrechts

1

§ 1 Beschreibung des Untersuchungsgegenstandes	2
§ 2 Theorie der Privatautonomie	13
I. <i>Privatautonomie als Rechtsbegriff</i>	13
II. <i>Bedeutung der Privatautonomie für den Gestaltungsplan der Rechtsordnung</i>	20
1. Privatautonome und heteronome Rechtsordnungen	20
2. Gestaltungsplan der Privatrechtsordnung unter dem Grundgesetz	22
a. Privatautonomie als Gegenstand der allgemeinen Handlungsfreiheit	22
b. Objektive Dimension der verfassungsrechtlich verbürgten Handlungsfreiheit	25
3. Gestaltungsplan der Privatrechtsordnung und Wirtschaftsverfassung	30
a. Wirtschaftsverfassung des Grundgesetzes	30
b. Wirtschaftsverfassung der Europäischen Union	34
c. Staatsinterventionistische Wirtschaftsverfassungen	39
III. <i>Zusammenfassung</i>	44

§ 3 Vertragsfreiheit als Teil der Privatautonomie	46
I. Historische Annäherung an ein Gestaltungselement der Privatrechtsordnung	46
II. Reichweite der Vertragsfreiheit	53
1. Verankerung im Verfassungsrecht	53
2. Objektive Dimension der Grundrechte und Bipolarität der Vertragsrechtsbeziehung	59
III. Objektivation des Selbstbestimmungsprinzips im Vertragsrecht	63
1. Ausübungsformen der Vertragsfreiheit	63
a. Konzeption des BGB	63
b. Inhalt einzelner Ausübungsformen	67
aa) Vertragsbegründungsfreiheit (Abschluß- und Kontrahentenwahlfreiheit)	67
bb) Vertragsabänderungs- und -beendigungsfreiheit	70
cc) Inhalts- und Gestaltungsfreiheit	70
c. Interdependenz von Vertragsbegründungs- und Vertragsgestaltungsfreiheit	71
2. Begriffliche Konkretisierung der Vertragsfreiheit	72
3. Funktionsmodelle vertraglicher Selbstbestimmung	74
a. Formale Vertragsfreiheit	74
aa) Leitgedanken	74
bb) Kritik	74
b. Materielle Vertragsfreiheit	76
aa) Heteronome Vertragszielbestimmung	76
(1) Theorie der objektiven Richtigkeitsgewähr	76
(a) Leitgedanken	76
(b) Kritik	79
(2) Soziale Vertragstheorien	86
(3) Ergebnis	87
bb) Autonome Vertragszielbestimmung	87
(1) Theorie der subjektiven Richtigkeitsgewähr	87
(a) Leitgedanken	87
(b) Kritik	88
(2) Theorie der Vertragsparität	90
(a) Leitgedanken	90
(b) Kritik	91
(c) Exkurs: Folgerungen für die Inhaltskontrolle ..	94
(3) Theorie des informationellen Gleichgewichts	96
(a) Leitgedanken	96
(b) Kritik	97
(4) Theorie der rechtsgeschäftlichen Entscheidungsfreiheit	98

<i>Inhaltsverzeichnis</i>	XI
(a) Leitgedanken	98
(b) Kritik	99
(5) Theorie der Selbstherrlichkeit	100
(a) Leitgedanken	100
(b) Kritik	101
cc) Ergebnis und eigener Standpunkt: Theorie der vertragsrechtsgebundenen Selbstbestimmung	102
IV. Zusammenfassung	108
§ 4 Bindung der Vertragsbegründungsfreiheit	
durch Kontrahierungszwang	110
I. Kontrahierungszwang als Untersuchungsgegenstand	
in Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten	110
1. Begriff und Funktion des Kontrahierungszwangs	110
2. Bindungen der Vertragsbegründungsfreiheit	
außerhalb des Kontrahierungszwangs	113
a. Vorvertrag und Option	113
b. Sittlich-moralische Bindungen	113
c. Wirtschaftliche Bindungen	113
d. Gesetzliche Vertragsübernahme	114
e. Ausübung eines einseitigen gesetzlichen	
Gestaltungsrechts	115
f. Diktierter Vertrag	116
g. Vertragsschluß kraft Gesetzes	116
II. Terminologische Voreklärung	117
III. Allgemeiner und besonderer Kontrahierungszwang	
im Verhältnis zueinander	119
IV. Zusammenfassung	120

Zweiter Teil

Der allgemeine Kontrahierungszwang

123

§ 5 Allgemeiner Kontrahierungszwang und Präponderanz	
vertraglicher Selbstbestimmung	124
I. Funktionssicherung der Vertragsbegründungsfreiheit	
bei Vertragsverweigerung	124

II. Voraussetzung des allgemeinen Kontrahierungszwangs:	
<i>Qualifizierte Vertragsverweigerung</i>	127
1. Verfolgung rechtlich geschützter Interessen	
durch den Vertragsinteressenten	127
a. Ausdrückliche gesetzliche Schranken	127
b. Immanente Bindungen	129
2. Abhängigkeit des Vertragsinteressenten von einem	
Anbieter	131
a. Abhängigkeit im allgemeinen	131
b. Einzelne Formen der Abhängigkeit	133
aa) Sachliche Abhängigkeit	133
bb) Räumlich-zeitliche Abhängigkeit	133
cc) Konditionale Abhängigkeit	134
dd) Folgerungen	136
3. Vertragsgeneigtheit des Anbieters	136
4. Leistungsfähigkeit des Anbieters	139
III. Zusammenfassung	139
§ 6 Allgemeiner Kontrahierungszwang	
und Anspruchssystem des BGB	142
<i>I. Kontrahierungszwang im System des Schadens-</i>	
<i>ersatzrechts</i>	143
1. Kontrahierungszwang aufgrund	
der Verletzung vorvertraglicher Pflichten	143
a. Voraussetzungen und Rechtsfolgen der c.i.c.	143
b. Kontrahierungszwang als Folge willkürlichen	
Abbruchs von Vertragsverhandlungen	145
c. Kritik	145
2. Kontrahierungszwang aufgrund eines Verstoßes	
gegen die guten Sitten (§ 826 BGB)	151
a. Deliktsrechtliches Korrelat der Rechts-	
geschäftsordnung	151
b. Ansätze zur Konkretisierung des Tatbestands	
der guten Sitten	153
aa) Kritische Bestandsaufnahme	153
bb) Folgerungen für den Untersuchungs-	
gegenstand	159
c. Sittenverstoß und allgemeiner Kontrahierungszwang:	
Einzelne Begründungsmuster	162
aa) Lehre vom Monopolmißbrauch	162
(1) Rechtsprechung	162

(a) Reichsgericht	162
(aa) Entscheidungspraxis	162
(bb) Bewertung	169
(b) Bundesgerichtshof	170
(aa) Entscheidungspraxis	170
(bb) Bewertung	177
(c) Instanzgerichte	177
(d) Fazit	181
(2) Schrifttum	183
(a) Meinungsstand	183
(aa) Kontrahierungszwang aufgrund Konzessionserteilung	183
(bb) Kontrahierungszwang aufgrund daseinsvorsorgender Betätigung	186
(cc) Kontrahierungszwang aufgrund willkürlicher oder illoyaler Vertragsverweigerung	187
(b) Fazit	192
bb) Mißbräuchliche Wahrnehmung einer Versorgungsaufgabe	192
(1) Meinungsstand im Schrifttum	192
(a) Kontrahierungszwang für (sozial) wichtige Güter	192
(b) Kontrahierungszwang ohne sachliche Einschränkung	194
(2) Fazit	197
cc) Eignung der Konkretisierungsansätze zur Sicherung der Vertragsbegründungsfreiheit	197
(1) Maßstab	197
(2) Voraussetzungen	198
(a) Schutz rechtlich geschützter Interessen	198
(b) Schutz des von fremdem Angebot abhängigen Vertragsinteressenten	203
(c) Inpflichtnahme vertragsgeneigter Anbieter	206
(d) Inpflichtnahme leistungsfähiger Anbieter	209
(3) Fazit	210
3. Kontrahierungszwang aufgrund der Verletzung eines absoluten Rechtes (§ 823 Abs. 1 BGB) oder eines Schutzgesetzes (§ 823 Abs. 2 BGB)	212
a. Allgemeines Persönlichkeitsrecht	212
aa) Grundlagen	212
bb) Einzelfälle	213
(1) Arbeitsverträge	213
(2) Bewirtungsverträge	214
cc) Kritik	214
b. Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb	216
aa) Grundlagen	216

bb) Vertragsverweigerung als Eingriff	217
cc) Kritik	218
c. Verletzung eines Schutzgesetzes i.S.v. § 823 Abs. 2 BGB	219
4. Kontrahierungszwang als Folge der Verpflichtung	
zum Schadensersatz	220
a. Anspruch auf Naturalrestitution	220
b. Anspruch auf Naturalprästation	224
II. Kontrahierungszwang zur Abwehr einer Beeinträchtigung der Vertragsbegründungsfreiheit	225
1. Inhalt des quasinegatorischen Abwehranspruchs	225
2. Dogmatische Einordnung des Abwehranspruchs	227
a. Quasinegatorischer Unterlassungsanspruch analog §§ 12 S. 2, 862 Abs. 1 S. 2, 1004 Abs. 1 S. 2 BGB	227
b. Quasinegatorischer Beseitigungsanspruch analog §§ 12 S. 1, 862 Abs. 1 S. 1, 1004 Abs. 1 S. 1 BGB	230
III. Zusammenfassung	235
§ 7 Allgemeiner Kontrahierungszwang:	
Konturen eines privatrechtlichen Instituts	236
I. Bedeutung für die Vertragsrechtsordnung	236
II. Schutz von Individualinteressen	239
III. Rechtszwang zum Abschluß eines privatrechtlichen Zielvertrages	240
IV. Anspruch auf Abschluß eines privatrechtlichen Zielvertrages	241
V. Zustandekommen des Zielvertrages	245
VI. Inhalt des Zielvertrages	247
1. Vorrang privatautonomer Aushandlung	247
2. Bestimmung des Anspruchsinhaltes bei Versagen der Privatautonomie	251
a. Bedeutung der Interdependenz von Vertragsbegründungs- und Vertragsgestaltungsfreiheit	251
b. Substitution privatautonomer Aushandlung durch einseitiges Leistungsbestimmungsrecht analog §§ 316, 315 Abs.1, 3 BGB	252
aa) Grundlagen	252
bb) Gesichtspunkte für die gerichtliche Leistungsbestimmung	257
3. Nebenpflichten	262

VII. Prozessuale Rechtsdurchsetzung	264
1. Vertragsschluß und Leistung: Möglichkeit der Klagverbindung	264
2. Klageart und Bestimmtheit des Klageantrages	267
3. Fazit	272
VIII. Zusammenfassung	273
 <i>Dritter Teil</i>	
<i>Der besondere Kontrahierungszwang</i>	
<i>im Deliktsrecht</i>	
277	
§ 8 Ergänzende Vertragsbegründungskontrolle durch Deliktsrecht – dargestellt am Beispiel der Wirkung spezieller Gleichheitssätze	278
I. <i>Standort, Inhalt und Bedeutung spezieller Gleichheitssätze</i>	279
II. <i>Alternativität der Regelungsmodelle: Influenzierende oder imperative Vertragsabschlußgebote</i>	282
III. <i>Schadensersatzrechtliche Kompensation der Diskriminierung und allgemeiner Kontrahierungszwang</i> ..	287
IV. <i>Funktion ergänzender Vertragsbegründungskontrolle</i> ..	290
1. Ausgangsüberlegung	290
2. Ergänzende Vertragsbegründungskontrolle durch § 823 Abs. 2 BGB	291
3. Ergänzende Vertragsbegründungskontrolle durch § 826 BGB	292
4. Fazit	296
V. <i>Zusammenfassung</i>	297

*Vierter Teil**Der besondere Kontrahierungzwang
in Spezialgesetzen*

299

§ 9 Verbot der Behinderung und Diskriminierung	
(§ 20 Abs. 1, 2 GWB)	301
I. <i>Behinderungs- und Diskriminierungsverbot als Anwendungsfall eines kartellrechtlich fundierten Kontrahierungzwangs</i>	302
II. <i>Vertragsverweigerung in der vertikalen Absatzbeziehung</i>	306
1. Bedeutung von Absatzmittlungsverhältnissen	306
2. Absatzpolitische Motivation der Vertrags- verweigerung	308
a. Motivbündel	308
b. Konfliktpotential bei einzelnen Aktionsparametern	309
aa) Preisgestaltung	309
bb) Service, Beratung und Geschäftsausstattung	310
cc) Produktqualität	311
dd) Werbung	311
III. <i>Vertragsverweigerung gegenüber Absatzmittlern im Lichte des Diskriminierungsverbots</i>	312
1. Normstruktur und Normzweck	312
a. Zweck der Verhaltenskorrektur: Institutionenschutz und Individualschutz	312
b. Leitziel: Wettbewerbsschutz	315
c. Konkretion: Wettbewerblicher Entfaltungsschutz	320
2. Normadressaten	324
a. Erschließungsfunktion des Unternehmensbegriffs	324
b. Begrenzung der Normwirkung auf Unternehmen mit herausgehobener Marktstellung	325
aa) Marktbeherrschende Unternehmen (§ 20 Abs. 1 1. Alt. GWB)	325
(1) Grundtatbestand (§ 19 Abs. 2 S. 1 GWB)	325
(2) Oligopolatbestand (§ 19 Abs. 2 S. 2 GWB)	326
(3) Marktbeherrschungsvermutung (§ 19 Abs. 3 GWB)	327
bb) Unternehmensvereinigungen (§ 20 Abs. 1 2. Fall, Abs. 2 S. 1 GWB)	329

cc) Preisbindende Unternehmen (§ 20 Abs. 1 3. Fall GWB)	330
dd) Vertragsmächtige Unternehmen (§ 20 Abs. 2 S. 1 GWB)	332
(1) Rechtspolitischer Hintergrund der Regelung	332
(2) Abhängigkeit der Marktgegenseite als Maß für Vertragsmacht	333
3. Normbegünstigte	335
a. Tatbestand der Abhängigkeit	335
aa) Abhängigkeit von marktbeherrschenden Unternehmen	335
bb) Abhängigkeit von vertragsmächtigen Unternehmen	335
(1) Konkret-individuelle Betrachtung	335
(2) Fehlende Ausweichmöglichkeit	338
(3) Erscheinungsformen der Bezugs- abhängigkeit	344
(a) Überblick	344
(b) Fallgruppen	344
(aa) Sortimentsbedingte Abhängigkeit	344
(bb) Unternehmensbedingte Abhängigkeit ..	346
(cc) Knaptheitsbedingte Abhängigkeit	348
(4) Tatbestandseinschränkung auf kleine und mittlere Unternehmen	349
4. Gleichartigen Unternehmen üblicherweise zugänglicher Geschäftsverkehr	352
a. Funktion der Tatbestandseinschränkung	352
b. Einzelheiten	353
aa) Gleichartige Unternehmen	353
bb) Üblicherweise zugänglicher Geschäftsverkehr	357
c. Exkurs: Üblicherweise zugänglicher Geschäftsverkehr im Lichte der US-amerikanischen „essential facilities“-Doktrin	363
aa) Anwendungsbeispiele	363
bb) Leitgedanken und Kritik der Implementierung in das europäische und deutsche Kartellrecht	365
5. Diskriminierung: Synonym für wettbewerbs- widriges Verhalten	370
a. Prinzip der Interessenabwägung	370
b. Interessenträger	370
c. Abwägungsverfahren	372
aa) Erste Stufe: Ermittlung der abwägungsfähigen Interessen	372
bb) Zweite Stufe: Wettbewerbskonformität der Interessenverfolgung (normative Abwägung)	375

cc) Dritte Stufe: Überprüfung des normativen Abwägungsergebnisses anhand des Grundsatzes der Verhältnismäßigkeit	383
dd) Zusammenfassung: Abwägungsverfahren im Überblick	384
d. Interessenabwägung anhand exemplarischer Einzelfälle ..	385
e. Modifizierung des Abwägungsmaßstabs bei Kontrahierungszwang?	390
IV. Kontrahierungszwang als Rechtsfolge eines Verstoßes gegen das Diskriminierungsverbot	392
1. Diskriminierungsverbot als Schutzgesetz i.S.v. § 33 S. 1 GWB	392
2. Rechtsdogmatische Herleitung des Kontrahierungszwangs	396
3. Rechtsfolge: Wettbewerbliche Gleichbehandlung gleichartiger Unternehmen	399
V. Zusammenfassung	402
§ 10 Anschluß- und Versorgungspflicht im Energierecht	
(§ 10 EnWG)	405
<i>I. Bedeutung der Anschluß- und Versorgungspflicht</i>	406
<i>II. Entstehungsgeschichte</i>	409
<i>III. Regelungszweck aus historischer und heutiger Sicht</i>	410
<i>IV. Grundlagen der Anschluß- und Versorgungspflicht</i>	414
1. Normadressaten	414
a. Energieversorgungsunternehmen i.S.v. § 2 Abs. 3 EnWG	414
b. Begrenzung auf Gebietsversorgungsunternehmen	416
aa) Regelungskontext	416
bb) Begriffskonkretisierung	417
(1) Allgemeine Versorgung	417
(a) Fremdversorgung	417
(b) Geschäftseröffnung durch Versorgungsbereitschaft	418
(2) Versorgungsgebiet	420
(a) Abgrenzungskriterien	420
(b) Tarifeinheit versus Preisgünstigkeit der Versorgung	423
(c) Gebietsaufteilung zur Tarifpreisdifferenzierung als Folge des Wettbewerbs um Versorgungsgebiete	426

(d) Versorgungszuständigkeit in der Interimsphase	430
(aa) Adressat der Anschluß- und Versorgungspflicht	430
(bb) Exkurs: Wegenutzungsentgelt in der Interimsphase	432
(3) Marktstellung	436
c. Durchführung einer Tarifversorgung	436
aa) Bedeutung	439
bb) Tarifformen	441
cc) Tarifbekanntmachung	442
d. Fazit	443
2. Normbegünstigte	444
a. Letztverbrauchende Tarifkunden	444
aa) Versorgungsbedürfnis	444
bb) Einzelfälle	445
b. Sonderabnehmer	447
aa) Meinungsstand	447
bb) Versorgung in der Insolvenz	450
V. Anschluß- und Versorgung von Letztverbrauchern als Folge der Gebietsversorgung	453
1. Verpflichtung zur möglichst sicheren und preisgünstigen Versorgung: Ein Zielkonflikt	453
2. Anspruch auf Anschluß und Versorgung: Gemeinwohlgeleitete Selbstregulierung	454
3. Inhalt des Anspruchs	456
4. Wirtschaftliche Unzumutbarkeit der Verpflichtung	459
a. Konkretisierung der Leistungsverpflichtung durch § 10 Abs. 1 S. 2 EnWG	459
b. Steuerung der wirtschaftlichen Risikoverteilung	460
c. Fallgruppen	462
aa) Person des Abnehmers	462
bb) Eigenart der Abnahmeverhältnisse	469
d. Auswirkungen: Ausscheiden aus der Tarifversorgung	469
VI. Kontrahierungzwang zum Zwecke von Anschluß und Versorgung	473
1. Leistungspflicht auf vertraglicher Grundlage	473
2. Formen der Vertragsbegründung	474
a. Vertragsbegründung zur Energieentnahme	474
b. Vertragsbegründung bei Energieentnahme	477
3. Rechtsnatur des Energielieferungsvertrages	479

<i>VII. Verfassungsmäßigkeit der Anschluß- und Versorgungspflicht</i>	482
<i>VIII. Zusammenfassung</i>	485
§ 11 Abnahmepflicht nach dem Stromeinspeisungsgesetz	
(§ 2 StrEG)	489
<i>I. Privatrechtsgestaltung in der Verfassungskritik</i>	489
<i>II. Regelungszweck</i>	491
<i>III. Grundlagen der Abnahmeverpflichtung</i>	495
1. Normadressaten	495
2. Normbegünstigte	497
a. Grundsatz: Fremdgebietserzeugung	497
b. Ausnahmen	501
aa) „Staatliche“ Erzeugungsanlagen	501
bb) Eigenverwertung	502
3. Gegenstand der Abnahmepflicht	507
a. Grundsatz: Energieträgerprivileg	507
b. Ausnahme: Großanlagenvorbehalt	508
c. Anwendbarkeit auf andere Energiequellen	509
<i>IV. Kontrahierungszwang als Rechtsfolge der Abnahmepflicht</i>	510
1. Rechtsdogmatische Begründung	510
2. Umfang und Inhalt der Abnahmepflicht	512
a. Netzzugangsmodalitäten	512
b. Netzkapazität	515
c. Erzeugungsqualität und Vergütungshöhe	518
<i>V. Wirtschaftliche Unzumutbarkeit der Abnahmepflicht</i>	519
1. Regelungszweck	519
2. Grenzen der Abnahmepflicht	520
a. Unbillige Härte (§ 4 Abs. 2, 3 StrEG)	520
aa) Erfordernis spürbarer Preisanhebung	520
bb) Preisanhebungen im Kontext des Energiewirtschaftsrechts	521
(1) Sonderabnehmerbereich	521
(2) Tarifkundenbereich	523
cc) Spürbarkeit der Preiserhöhung	527
b. Nichteinhaltung der Verpflichtungen aus der BTOElt	530
3. Rechtsfolge	533
<i>VI. Verfassungsmäßigkeit der Abnahmepflicht</i>	538

1. Beschränkung der Vertragsfreiheit als notwendige Folge des Kontrahierungszwangs	538
2. Stromeinspeisungsvergütung als Sonderabgabe	539
3. Stromeinspeisungsgesetz und Grundrechte	547
a. Grundrechtsbetroffenheit der Gebietsversorgungsunternehmen	547
aa) Berufsfreiheit (Art. 12 Abs. 1 GG)	547
(1) Eingriff in den Schutzbereich	547
(2) Verhältnismäßigkeit des Eingriffs	549
(a) Verfolgung eines verfassungsrechtlich legitimen Ziels	549
(b) Geeignetheit der Maßnahme	550
(c) Erforderlichkeit der Maßnahme	551
(aa) Finanzielle Förderung	551
(bb) Absatzsicherung	553
(d) Angemessenheit der Maßnahme	555
(3) Fazit	561
bb) Eigentumsfreiheit (Art. 14 GG)	561
cc) Allgemeine Handlungsfreiheit (Art. 2 Abs. 1 GG)	563
dd) Allgemeiner Gleichheitssatz (Art. 3 Abs. 1 GG)	564
ee) Fazit	566
b. Grundrechtsbetroffenheit der Letzverbraucher	566
aa) Mittelbare Grundrechtsbetroffenheit	566
bb) Freiheitsrechte auf wirtschaftlichem Gebiet (Art. 14 Abs. 1, 12 Abs. 1, 2 Abs. 1 GG)	567
cc) Allgemeiner Gleichheitssatz (Art. 3 Abs. 1 GG)	567
dd) Fazit	568
VII. Ordnungspolitische Bedenken	568
VIII. Konkurrenzverhältnis	570
IX. Zusammenfassung	571
§ 12 Besonderer Kontrahierungszwang in Spezialgesetzen: Strukturen und Funktionen	575
I. <i>Schutz von Allgemeininteressen</i>	575
1. Präponderanz des Allgemeininteresses bei „besonderem“ Kontrahierungszwang	575
2. Erscheinungsformen des Kontrahierungszwangs in Spezialgesetzen: Legitimierende Sachgründe	578
a. Leistungssichernder Kontrahierungszwang	578
b. Wirtschaftspolitischer Kontrahierungszwang	579
c. Multifunktionaler Kontrahierungszwang	580
II. <i>Bedeutung für die Vertragsrechtsordnung</i>	580

<i>III. Rechtszwang zum Abschluß eines privatrechtlichen Zielvertrages und zur Leistung</i>	583
<i>IV. Anspruch auf Abschluß des Zielvertrages</i>	584
<i>V. Zustandekommen und Inhalt des Zielvertrages</i>	585
1. Vertragsperfektionierung	585
2. Gegenleistung für die unter Kontrahierungszwang stehende Leistung	589
<i>VI. Rechtsbedingungen des Kontrahierungszwangs</i>	591
1. Zumutbarkeit des Vertragschlusses	591
2. Leistungsfähigkeit des Anbieters	593
<i>VII. Prozessuale Rechtsdurchsetzung</i>	594
1. Klagziel	594
2. Klageart und Bestimmtheit des Klageantrages	596
<i>VIII. Verhältnis zum allgemeinen Kontrahierungszwang</i>	597
<i>IX. Gesetzlicher Eingriff in die Vertragsbegründungsfreiheit und Grundrechtsschutz</i>	599
<i>X. Zusammenfassung</i>	600

Fünfter Teil

Kontrahierungszwang im Lichte der (De-)Regulierung einzelner Wirtschaftsbereiche am Beispiel des Zugangs zu „Netzwerken“

603

§ 13 Energiewirtschaft	605
<i>I. Deregulierungsüberlegungen: Marktöffnung durch Zugang zu vorhandenen Leitungsnetzen</i>	606
<i>II. Kontrahierungszwang zum Zwecke der Durchleitung von Energie</i>	609
1. Spezialgesetzlicher Netzzugang	609
a. Geschäftseröffnung und Interessenabwägung	609
b. Bestimmung des Durchleitungsentgeltes	612
aa) Grundsatz	612
bb) Kalkulationsmodelle	614

(1) Preisbestimmung nach den Kosten einer fiktiven Stichleitung	614
(2) Preisbestimmung auf der Basis anteiliger Systemkosten	615
2. Grundsätze des allgemeinen Kontrahierungszwangs und besonderer deliktsrechtlicher Kontrahierungszwang .	618
§ 14 Telekommunikation	619
I. <i>Deregulierungsschritte</i>	619
II. <i>(De-)Regulierung des wettbewerblichen Ordnungsrahmens</i>	620
III. <i>Wettbewerbsinitiierung durch Verpflichtung zur Zusammenschaltung mit Konkurrenten</i>	622
1. Spezialgesetzlicher Kontrahierungszwang des TKG	622
2. Netzzugangsbedingungen	624
IV. <i>Netzzugang bei Marktbeherrschung auf der Abnehmerstufe</i>	625
1. Spezialgesetzlicher Kontrahierungszwang des TKG	625
2. Kontrahierungszwang außerhalb des TKG	629
V. <i>Zusammenfassung und Ausblick</i>	628
§ 15 Bankdienstleistungen	631
I. <i>Umstrukturierung des öffentlichen Bankensektors</i>	632
II. <i>Praxis des Netzzugangs für Girodienstleistungen</i>	633
III. <i>Reichweite des spezialgesetzlichen Kontrahierungszwangs</i>	634
IV. <i>Allgemeiner Kontrahierungszwang für Girodienst- leistungen</i>	636
1. Vertragsziel	636
2. Voraussetzungen	637
IV. <i>Zusammenfassung und Ausblick</i>	639

*Sechster Teil**Allgemeiner und besonderer Kontrahierungs-
zwang im System des Privatrechts*

643

§ 16 Relativität der Vertragsbegründungsfreiheit	644
§ 17 Allgemeiner Kontrahierungszwang und Institution des Vertrages: Die <i>actio ad contrahendum</i>	651
Literaturverzeichnis	659
Sachregister	715