

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
I. Einleitung	1
A. Gang der Untersuchung	1
B. Die Digitalisierung und die Konvergenz der Medien	5
1. Der Begriff der Konvergenz	5
2. Die digitale Datenübertragung	5
3. Digitales Fernsehen	9
4. Datenübertragungswege	14
a) Die terrestrische Übertragung	15
(1) Digitales terrestrisches Fernsehen	15
(2) Mobiles Fernsehen	16
b) Die Satellitenübertragung	17
c) Das Telefonnetz	19
(1) VDSL	19
(2) IPTV	20
d) Computernetzwerke	22
e) Powerline	22
f) Das Breitbandkabelnetz in Deutschland	23
5. Ergebnis	25
II. Grundlagen der Medienfunktion und Medienordnung	26
A. Pluralismusbegriffe und Vielfaltsgebot	26
1. Vielfaltsbegriff aus der Sicht der Programmanbieter	26
2. Vielfaltsbegriff aus der Sicht des Rezipienten	29
a) Uses-and-Gratifications-Ansatz	30
b) Eskapistische Fernsehnutzung	32
c) Information-Seeking-Approach	32
3. Ergebnis	34

B. Die Folgen des Konvergenzprozesses für die Gesellschaft	35
1. Mediennutzung und Mediennutzungsmotive	37
2. Trends in der Mediennutzung	44
3. Angebote im World Wide Web	48
a) Web 2.0	51
b) Crossmedia-Strategien klassischer Medien und Web-TV	53
4. Gefahr des „digital divide“	55
5. Folgen für die individuelle und öffentliche Meinungsbildung ..	58
6. Ergebnis	62
C. Ökonomische Aspekte der Medienmärkte	62
1. Konzentrationsprozesse auf den Medienmärkten	62
2. Der Produkt-Lebenszyklus	64
3. Ökonomischer und publizistischer Wettbewerb	66
4. Medienmärkte als zweiseitige Märkte	69
5. Besonderheiten des Rundfunkmarktes	72
6. Der ökonomische Vielfaltsbegriff	78
a) Der klassische Rundfunkmarkt	78
b) Der Markt für Web-TV und IPTV	84
7. Ergebnis	85
 III. Konstanz der Medienordnung und Herausforderungen durch die Digitalisierung	87
A. Der Maßstab des Art. 5 Abs. 1 GG	87
B. Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	89
1. Rundfunkfreiheit als „dienende“ Freiheit	89
2. Die Demokratiefunktion der Freiheiten des Art. 5 Abs. 1 GG	96
3. Die duale Rundfunkordnung	100
a) Der öffentlich-rechtliche Rundfunk	102
b) Der private Rundfunk	108
c) Der Wettbewerb zwischen öffentlich-rechtlichem und privatem Rundfunk	115
4. Verhinderung vorherrschender Meinungsmacht und Gewährleistung gleichgewichtiger Vielfalt	125
5. Technische Entwicklungen und Rundfunkfreiheit	137
6. Der subjektiv-rechtliche Garantiegehalt der Rundfunkfreiheit	142
7. Der „entwicklungsoffene“ Rundfunkbegriff	152
8. Gesetzgebungskompetenzen	154
 C. Fazit: Gebot der Meinungsvielfalt als Rechtsprinzip	156

IV. Einführung in den rechtlichen Rahmen	166
A. Europäisches Recht	166
1. Die Meinungsfreiheit und die Freiheit der Medien	169
a) Art. 10 EMRK	170
b) Das Gebot der Sicherung des Pluralismus in den Medien als allgemeiner Grundsatz des Unionsrechts	177
c) Art. 11 der Charta der Grundrechte	180
d) Ergebnis	188
2. Kompetenzschranken der Union	188
a) Das Prinzip der begrenzten Einzelermächtigung	189
b) Das Subsidiaritätsprinzip im Unionsrecht	190
c) Der Grundsatz der loyalen Zusammenarbeit	194
d) Art. 14 AEUV (Dienste von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse)	195
e) Der Art. 167 AEUV (Kultur)	198
f) Das Protokoll über den öffentlich-rechtlichen Rundfunk in den Mitgliedstaaten	201
3. Die Dienstleistungsfreiheit und die Niederlassungsfreiheit ...	204
a) Die Dienstleistungsfreiheit des Art. 56 AEUV (ex Art. 49 EGV) ..	205
b) Die Niederlassungsfreiheit des Art. 49 AEUV (ex Art. 43 EGV) ..	211
c) Ergebnis	214
4. Das europäische Sekundärrecht	214
a) Von der Fernsehrichtlinie zur Richtlinie über audiovisuelle Mediendienste	215
(1) Exkurs: Die Konvention des Europarates über grenzüberschreitendes Fernsehen	215
(2) Die Fernsehrichtlinie	217
(3) Die Richtlinie über audiovisuelle Mediendienste	219
b) Richtlinie über Informationsverfahren auf dem Gebiet der technischen Normung und technischen Vorschriften	226
c) Die E-Commerce-Richtlinie	227
d) Richtlinie Satellitenrundfunk und Kabelweiterverbreitung	228
e) Die Regulierung des Telekommunikationssektors	229
(1) Das Grünbuch der Kommission zur Konvergenz	230
(2) Das Telekommunikationsrichtlinienpaket	233
(a) Die Rahmenrichtlinie	237
(b) Die Zugangsrichtlinie	242
(c) Die Genehmigungsrichtlinie	245
(d) Die Universaldienstrichtlinie	246
(e) Die Datenschutzrichtlinie für elektronische Kommunikation	248
(3) Verhältnis des Telekommunikationsrechts zum allgemeinen Wettbewerbsrecht	248
f) Ergebnis	248

5. Die Wettbewerbsregeln des AEUV	249
a) Die Verordnung (EG) Nr. 1/2003	253
b) Das Kartellverbot	256
c) Die Freistellung des Art. 101 Abs. 3 AEUV (ex Art. 81 Abs. 3 EGV)	258
d) Der Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung	263
(1) Der relevante Markt	264
(a) Der sachlich relevante Markt	265
(b) Der räumlich relevante Markt	266
(2) Die marktbeherrschende Stellung	266
(3) Missbräuchliche Ausnutzung	269
(a) Ausbeutungs- und Behinderungsmissbrauch	269
(b) Die „Essential Facilities“-Doktrin	271
e) Zwischenergebnis	275
f) Die Fusionskontrollverordnung	276
(1) Der Beurteilungsmaßstab der Kommission	278
(a) Die Abgrenzung der Medienmärkte	294
(i) Pay-TV und Free-TV	295
(ii) Satellitenübertragung, Terrestrik und Kabel	297
(iii) Der Fernsehwerbemarkt	299
(iv) Inhalte- und Programmbeschaffung	300
a) Fernsehproduktionen	300
b) Filmrechte	301
γ) Sportrechte	302
δ) Inhalte für digitale interaktive Fernsehdienste	305
(v) Technische und administrative Dienstleistungen für Pay-TV und für digitale interaktive Fernsehdienste	305
(vi) Online-Märkte	307
(vii) Presse	310
(b) Untersagungen	311
(c) Die Freigabe	312
(d) Ergebnis	314
(2) Das Verweisungssystem der Art. 9 und 22 FKVO	315
(a) Verweisung an die zuständigen Behörden der Mitgliedstaaten (Art. 9 FKVO)	316
(b) Verweisungen von den Mitgliedstaaten an die Kommission (Art. 22 FKVO)	318
(3) Die Ausnahme des Art. 21 Abs. 4 FKVO	319
g) Das Beihilfenrecht und der öffentlich-rechtliche Rundfunk	321
(1) Transfer staatlicher Mittel	324
(2) Wirtschaftlicher Vorteil	328
(3) Selektivität	332
(4) Wettbewerbsverfälschung und Handelsbeeinträchtigung	332
(5) Ausnahme gemäß Art. 107 Abs. 3 lit. d) AEUV (ex Art. 87 Abs. 3 lit. d) EGV)	333
(6) Ergebnis	334

h) Der öffentlich-rechtliche Rundfunk als öffentliches Unternehmen im Sinne des Art. 106 Abs. 1 AEUV	
(ex Art. 86 Abs. 1 EGV)	335
(1) Öffentliche Unternehmen	337
(2) Die Ausnahmeregelung des Art. 106 Abs. 2 AEUV	
(ex Art. 86 Abs. 2 EGV)	339
(a) Definition des öffentlich-rechtlichen Auftrags	345
(b) Übertragung des öffentlich-rechtlichen Auftrags und Beaufsichtigung	349
(c) Finanzierung des öffentlich-rechtlichen Rundfunks und Prüfung der Verhältnismäßigkeit	351
(i) Wahl des Finanzierungsmodus	351
(ii) Transparenzanforderungen für die Beurteilung einer staatlichen Beihilfe	352
(iii) Verhältnismäßigkeit	355
(d) Ergebnis	356
6. Ansätze für ein Medienkonzentrationsrecht auf europäischer Ebene	356
a) Das Grünbuch „Pluralismus und Medienkonzentration im Binnenmarkt“	357
b) Der Richtlinienentwurf „Medieneigentum im Binnenmarkt“	358
(1) Inhalt des Richtlinien-Entwurfs	359
(2) Kompetenz zum Erlass einer Medienkonzentrationsrichtlinie	361
c) Weitere Entwicklungen	364
d) Der „Reding-Wallström-Plan“	366
e) Fazit	370
B. Einfachgesetzlicher Rahmen	371
1. Regelungsrahmen der Medien und neuen Dienste	373
a) Rundfunkbegriff	373
b) Multimediadienste und die Entwicklung ihres rechtlichen Rahmens	380
(1) Mediendienste	383
(2) Teledienste	391
(3) Zwischenergebnis	399
(4) Das Telemediengesetz	400
(5) Regelungen für Telemedien im RStV	404
(6) Ergebnis	408
c) Presse und elektronische Presse	409
(1) Die klassische Presse	409
(2) Die „elektronische Presse“	413
(3) Ergebnis	415

2. Regulierung der Telekommunikationsnetze durch den Bund	416
a) Regulierungsbedarf und -möglichkeiten	420
(1) Vertikal integrierte Netzbetreiber	420
(2) Trennung von Netzbetrieb und Netznutzung	421
(3) Geschäftsmodelle	422
b) Breitbandkabelnetze als Infrastruktureinrichtung	423
c) Rundfunkübertragung über Satellit und DVB-T	426
d) DSL- und UMTS-Netze als Infrastruktureinrichtung	427
e) Ergebnis	427
3. Rundfunkstaatsvertrag neben Telekommunikationsgesetz	428
a) Zugangsregelungen des Rundfunkstaatsvertrages	429
(1) Früherer Regulierungsrahmen nach dem 9. RÄStV	430
(a) Rundfunkzulassung	430
(b) Zuordnung und Nutzung von Übertragungskapazitäten gemäß § 50 RStV	433
(c) Weiterverbreitung gemäß § 52 RStV	434
(d) Zugangsfreiheit nach § 53 RStV und die „Gatekeeper“-Problematik	439
(2) Regulierung seit dem 10. RÄStV	444
(a) Rundfunkzulassung	444
(b) §§ 50, 51 des 10. RÄStV	445
(c) § 51a des 10. RÄStV Zuweisung von drahtlosen Übertragungskapazitäten an private Anbieter	446
(d) § 51b des 10. RÄStV Weiterverbreitung	448
(e) § 52 des 10. RÄStV Plattformen	448
(f) § 52a des 10. RÄStV Regelungen für Plattformen	451
(g) § 52b des 10. RÄStV Belegung von Plattformen	452
(h) §§ 52c, 52d des 10. RÄStV	453
(3) Ergebnis	455
b) Zugangsregelungen zu Netzen nach dem Telekommunikationsgesetz	456
(1) Meldepflicht des § 6 TKG	461
(2) Marktregulierung nach dem TKG	461
(a) Markt Nr. 18	466
(b) Entgeltregulierung der §§ 27 ff. TKG	469
(c) § 9a TKG Neue Märkte	470
(3) §§ 48 ff. TKG Rundfunkübertragung	472
(a) § 48 TKG Interoperabilität von Fernsehgeräten	473
(b) § 49 TKG Interoperabilität der Übertragung digitaler Fernsehsignale	474
(c) § 50 TKG Zugangsberechtigungssysteme	475
(d) § 51 TKG Streitschlichtung	478
(e) Ergebnis	479
(4) Frequenzordnung	480
c) Zusammenarbeit der nationalen Institutionen	485
d) Ergebnis	488

4. Das Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen	489
a) Wettbewerbswirtschaft als Ordnungsprinzip	489
b) Das Instrumentarium des GWB	497
(1) Anwendbarkeit des GWB auf Rundfunk und Presse	505
(2) Nebeneinander von GWB und Landesrundfunkrecht	507
c) Das GWB und die Medienmärkte	508
(1) Marktabgrenzung der Medienmärkte	512
(a) Rundfunk	512
(i) Rundfunkveranstalter als Anbieter	512
(ii) Rezipienten und die Werbekunden als Nachfrager	512
a) Free-TV	513
β) Pay-TV	517
(iii) Fernsehwerbung	518
(iv) Hörfunk	524
(b) Zeitungen, Zeitschriften	525
(i) Abonnement-Tageszeitungen und Straßenverkaufszeitungen	525
(ii) Zeitschriftenmarkt	527
(c) Online-Dienste	529
(d) Inhalte- und Programmbeschaffung	530
(e) Übertragungswege und technische Dienstleistungen für digitale Plattformen	531
(2) Entscheidungspraxis des Bundeskartellamtes	534
(a) Fernsehwerbemarkt	534
(b) Pay-TV und Übertragungsrechte	537
(c) Zeitungen und Zeitschriften	538
(d) Online-Dienste	539
(e) Inhalte- und Programmbeschaffung	540
(f) Übertragungswege und technische Dienstleistungen für digitale Plattformen	541
(g) Berücksichtigung crossmedialer Effekte zwischen den Medienmärkten	539
d) Ergebnis	555
5. Die Medienkonzentrationskontrolle des Rundfunkstaatsvertrages	557
a) Die Aufgaben der KEK	559
b) Verhinderung vorherrschender Meinungsmacht gemäß § 26 RStV	562
(1) Praktische Probleme der Regelungen der §§ 26 ff. RStV	565
(2) Verhältnis von § 26 Abs. 1 zu Abs. 2 RStV	566
(3) Die Berücksichtigung medienrelevanter verwandter Märkte	570
(a) Maßstäbe des § 26 Abs. 2 RStV	570
(b) Anwendung der Maßstäbe im Fall „Axel Springer AG/ ProSiebenSat.1 Media AG“	571
(i) Marktbeherrschende Stellung auf medienrelevante verwandten Märkten	572

(ii) Gesamtbeurteilung der Aktivitäten auf medien-relevanten verwandten Märkten	572
a) Tageszeitungen	573
b) Programmzeitschriften	574
c) Publikumszeitschriften	575
d) Anzeigenblätter	576
e) Online-Medien	576
f) Hörfunk	578
g) Weitere verwandte Märkte	578
(iii) Vielfaltverstärkende Umstände	578
(iv) Ergebnis	579
(4) Ergebnis	580
c) Das Mediennutzungsmodell zur Feststellung vorherrschender Meinungsmacht	581
d) Verflechtung von Rundfunk und Presse	586
e) Verhältnis der rundfunkrechtlichen Konzentrationsregelungen zum GWB	588
6. Ansätze für eine neue Regelungsstruktur im Bereich der Medien	591
a) Bund-Länder-Anstalt	591
b) Gemeinschaftsanstalt der Länder	593
c) Medienkartellbehörde	593
(1) Medienkartellbehörde der Länder	594
(2) Medienkartellbehörde des Bundes	594
d) Vereinfachung der Regelungsstruktur durch langfristigen Wegfall der sektorspezifischen Regelungen	595
7. Der Funktionsauftrag des öffentlich-rechtlichen Rundfunks im Rundfunkstaatsvertrag und der Drei-Stufen-Test	596
C. Internationales Wirtschaftsrecht	602
1. Die Internationale Fernmeldeunion (ITU)	604
2. Die WTO	607
a) Die WTO und ihre Rechtsordnung	608
(1) Prinzip der Meistbegünstigung	609
(2) Prinzip der Inländergleichbehandlung	610
(3) Das Prinzip der Reziprozität	611
b) Das Übereinkommen über den Handel mit Dienstleistungen (GATS)	612
(1) Unterschied zwischen GATS und GATT	620
(2) Der Anhang zur Telekommunikation	622
(3) Audiovisuelle Dienste	626
(4) Die Weiterentwicklung des GATS	629
c) Das Übereinkommen über handelsbezogene Aspekte des geistigen Eigentums (TRIPS)	631
(1) Exkurs: WIPO – World Intellectual Property Organization ..	631
d) Die Rechtsgeltung und Rechtsdurchsetzung des WTO-Rechts ..	633

e) Die Streitbeilegung der WTO	635
f) Kartellrecht im WTO-System	636
g) Ergebnis	638
3. Internationaler Anwendungsbereich der Wettbewerbsgesetze	639
a) Territorialität	642
b) Auswirkungsprinzip	645
c) Abwägungsprinzip	648
d) Auslandsbezogene Wettbewerbsbeschränkungen	649
e) Prozessuale Durchsetzung der Wettbewerbsregeln	651
(1) Grenzen des Völkerrechts	651
(2) Kooperationsabkommen	651
(3) Das International Competition Network (ICN)	655
f) Ergebnis	657
4. Anläufe zu einer internationalen Kartellgesetzgebung	658
a) Die Havanna Charta	659
b) Der UN-Kodex zur Kontrolle wettbewerbsbeschränkender Praktiken	662
c) OECD-Leitsätze für multinationale Unternehmen	663
5. Vorschläge für ein Weltkartellrecht	666
a) Schaffung internationaler Institutionen zur Durchsetzung eines Weltkartellrechts	666
b) Harmonisierung des internationalen Wettbewerbsrechts als Prozess	674
c) Ausbau der Kooperation zwischen den Staaten	678
d) Ergebnis	682
6. Schutz der kulturellen Vielfalt auf internationaler Ebene	682
7. Ergebnis	687
V. Zusammenfassung	689
A. Technische, kommunikationswissenschaftliche und ökonomische Grundlagen	689
B. Verfassungsrechtliche Grundlagen: Das Vielfaltsgebot als übergeordnetes Rechtsprinzip	691
C. Europarechtliche Vorgaben	693
D. Einfachgesetzliche Ausgestaltung der deutschen Medienordnung	696
E. Einfluss des internationalen Wirtschaftsrechts	702
Literaturverzeichnis	705
Sachregister	753