

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| § 1 Unionsrechtliche Grundlagen des Öffentlichen Wirtschaftsrechts | 1 |
| Ferdinand Wollenschläger | |
| I. Einführung | 2 |
| II. Die unionale Wirtschaftsverfassung | 2 |
| III. Grundfreiheiten | 4 |
| 1. Das Binnenmarktziel | 4 |
| 2. Die Grundfreiheiten im Überblick | 5 |
| 3. Warenverkehrsfreiheit | 7 |
| a) Einführungsfall | 7 |
| b) Das Verbot mengenmäßiger Ein- und Ausfuhrbeschränkungen sowie von Maßnahmen gleicher Wirkung (Art. 34 ff. AEUV) | 8 |
| aa) Prüfungsschema | 8 |
| bb) Anwendungsbereich | 8 |
| cc) Tatbestand: Mengenmäßige Ein- und Ausfuhrbeschränkung sowie Maßnahme gleicher Wirkung | 11 |
| dd) Rechtfertigung | 15 |
| ee) Lösungshinweise zum Einführungsfall | 17 |
| 4. Personenverkehrsfreiheiten | 18 |
| a) Einführungsfall | 18 |
| b) Prüfung der Personenverkehrsfreiheiten | 19 |
| aa) Prüfungsschema | 19 |
| bb) Anwendbarkeit – keine Spezialregelung im Sekundärrecht | 19 |
| cc) Anwendungsbereich | 20 |
| dd) Tatbestand | 27 |
| ee) Rechtfertigung | 31 |
| ff) Lösungshinweise zum Einführungsfall | 32 |
| 5. Kapitalverkehrsfreiheit | 33 |
| a) Prüfungsschema | 33 |
| b) Die Kapitalverkehrsfreiheit im Einzelnen | 34 |
| 6. Inländerdiskriminierung | 35 |

| | |
|--|-----------|
| IV. Unionsgrundrechte | 37 |
| 1. Grundlagen | 37 |
| 2. Anwendungsbereich: Verpflichtete und Berechtigte | 38 |
| 3. Prüfungsaufbau | 43 |
| a) Allgemeines | 43 |
| b) Schema | 45 |
| 4. Wichtige Einzelgrundrechte | 45 |
| a) Freiheit der wirtschaftlichen Betätigung, Art. 15 f. GRCH | 45 |
| aa) Berufsfreiheit, Art. 15 GRCH | 46 |
| bb) Unternehmerische Freiheit, Art. 16 GRCH | 47 |
| b) Eigentumsrecht, Art. 17 GRCH | 49 |
| aa) Schutzbereich | 49 |
| bb) Einschränkungen und ihre Rechtfertigung | 50 |
| c) Allgemeiner Gleichheitssatz, Art. 20 GRCH | 52 |
| d) Garantien für das Arbeitsleben, Art. 27 ff. GRCH | 52 |
| 5. Exkurs: EMRK | 53 |
| V. Kompetenzen | 54 |
| 1. Grundsätze der Kompetenzverteilung zwischen Europäischer Union und Mitgliedstaaten | 54 |
| 2. Die Kompetenz zur Rechtsangleichung im Binnenmarkt, Art. 114 AEUV | 56 |
| a) Einführungsfall | 57 |
| b) Reichweite der Rechtsetzungsbefugnis | 57 |
| c) Lösungshinweise zum Einführungsfall | 58 |
| VI. Kontrollfragen | 60 |
| Literatur | 61 |
| § 2 Verfassungsrechtliche Grundlagen des Öffentlichen Wirtschaftsrechts | 63 |
| Ferdinand Wollenschläger | |
| I. Einführung | 64 |
| II. Die Wirtschaftsverfassung des Grundgesetzes | 64 |
| III. Grundrechtliche Vorgaben für das Öffentliche Wirtschaftsrecht | 66 |
| 1. Allgemeine Grundrechtsfragen | 66 |
| a) Grundrechtsfunktionen | 66 |
| b) Grundrechtsverpflichtung | 69 |
| c) Grundrechtsberechtigung juristischer Personen | 71 |
| aa) Die Regelung des Art. 19 Abs. 3 GG | 71 |
| bb) Keine Grundrechtsberechtigung öffentlicher Unternehmen | 72 |
| d) Deutschen-Grundrechte und EU-Ausländer | 73 |
| e) Grundrechtsbindung im EU-Kontext | 74 |
| aa) Einführungsfälle | 75 |
| bb) Abgrenzung der nationalen und EU-Grundrechtsordnung bei Umsetzung und Vollzug von EU-Sekundärrecht | 75 |

| | |
|--|------------|
| 2. Einzelgrundrechte | 77 |
| a) Berufsfreiheit, Art. 12 Abs. 1 GG | 77 |
| aa) Einführungsfälle | 77 |
| bb) Prüfungsschema | 78 |
| cc) Schutzbereich | 79 |
| dd) Eingriff | 82 |
| ee) Rechtfertigung | 87 |
| b) Eigentumsgarantie, Art. 14 GG | 94 |
| aa) Prüfungsschema | 95 |
| bb) Begriff des Eigentums | 95 |
| cc) Ausgestaltung und Beschränkung des Eigentums | 99 |
| c) Vereinigungs- und Koalitionsfreiheit, Art. 9 GG | 103 |
| d) Schutz von Arbeits-, Betriebs- und Geschäftsräumen (Art. 13 GG) | 105 |
| e) Wirtschaftsrelevante Ausprägungen der allgemeinen Handlungsfreiheit, Art. 2 Abs. 1 GG | 106 |
| f) Allgemeiner Gleichheitssatz, Art. 3 Abs. 1 GG | 106 |
| aa) Einführungsfall | 107 |
| bb) Prüfungsschema | 107 |
| cc) Anforderungen des allgemeinen Gleichheitssatzes | 107 |
| dd) Selbstbindung der Verwaltung und Systemgerechtigkeit | 109 |
| g) Rechtsschutzgarantie, Art. 19 Abs. 4 GG | 110 |
| IV. Strukturgewährleistungen | 111 |
| 1. Staatsstruktur- und Staatszielbestimmungen | 111 |
| a) Rechtsstaatsprinzip | 111 |
| b) Sozialstaatsprinzip, Art. 20 Abs. 1 GG | 112 |
| c) Staatsziel Umwelt- und Tierschutz, Art. 20a GG | 112 |
| 2. Gewährleistungsvorgaben für die Infrastrukturregulierung | 113 |
| V. Kompetenzverteilung im deutschen Bundesstaat | 113 |
| 1. Überblick | 114 |
| 2. Ausschließliche Zuständigkeiten des Bundes, Art. 71, 73 GG | 114 |
| 3. Konkurrierende Gesetzgebung, Art. 72, 74 GG | 115 |
| 4. Ausschließliche Landeskompetenzen | 116 |
| VI. Kontrollfragen | 117 |
| Literatur | 118 |
| § 3 Grundlagen des Internationalen Wirtschaftsrechts | 119 |
| Jörg Philipp Terhechte | |
| I. Einführung | 120 |
| II. Grundlagen des Internationalen Wirtschaftsrechts | 123 |
| 1. Zum Begriff des Internationalen Wirtschaftsrechts | 123 |
| 2. Historische Grundlagen | 124 |

| | | |
|------|--|-----|
| III. | Akteure des Internationalen Wirtschaftsrechts | 128 |
| 1. | Staaten | 128 |
| 2. | Internationale Organisationen | 129 |
| a) | Die Welthandelsorganisation. | 130 |
| aa) | Gründung und Ziele der WTO | 130 |
| bb) | Abkommen unter dem Dach der WTO | 130 |
| cc) | Organe der WTO | 131 |
| dd) | Streitbeilegung in der WTO | 133 |
| b) | Der Internationale Währungsfond und die Weltbank | 136 |
| aa) | Gründung und Ziele von IWF und Weltbank | 136 |
| bb) | Organe des IWF und der Weltbank | 137 |
| c) | Die Vereinten Nationen | 137 |
| aa) | UNCITRAL | 138 |
| bb) | UNCTAD | 139 |
| d) | Die Organisation für wirtschaftliche Zusammenarbeit und Entwicklung | 139 |
| aa) | Gründung und Ziele der OECD | 139 |
| bb) | Organe der OECD | 140 |
| 3. | Supranationale Organisationen (EU und EAG) | 141 |
| 4. | Regionale Organisationen | 143 |
| a) | Der Mercado Común del Sur | 143 |
| b) | Das Nordamerikanische Freihandelsabkommen | 145 |
| c) | Association of Southeast Asian Nations und Asiatisch-pazifische wirtschaftliche Zusammenarbeit | 146 |
| 5. | Private im Internationalen Wirtschaftsrecht | 148 |
| a) | Private | 148 |
| b) | Transnationale Wirtschaftsunternehmen | 149 |
| IV. | Regelungen und Prinzipien des Internationalen Wirtschaftsrechts | 149 |
| 1. | Internationaler Warenhandel | 149 |
| a) | Das Allgemeine Zoll- und Handelsabkommen | 149 |
| b) | Landwirtschaftliche Erzeugnisse | 152 |
| c) | Das Übereinkommen über technische Handelshemmnisse | 152 |
| d) | Übereinkommen über sanitäre und phytosanitäre Maßnahmen | 153 |
| e) | Das Übereinkommen über handelsbezogene Investitionsmaßnahmen | 153 |
| f) | Anti-Dumping-Übereinkommen | 154 |
| g) | Subventionen und Ausgleichsmaßnahmen | 155 |
| h) | Sonstige Abkommen | 156 |
| i) | Exkurs: Freier Warenhandel und regionale Wirtschaftsintegration | 156 |
| 2. | Internationaler Dienstleistungshandel | 157 |
| a) | Das Allgemeine Abkommen über den Handel mit Dienstleistungen | 157 |
| b) | Weitere Regelungen | 158 |
| c) | Grundprinzipien | 158 |

| | | |
|------------|---|-----|
| 3. | Schutz des geistigen Eigentums | 159 |
| a) | Regelungsstrukturen | 159 |
| b) | Grundprinzipien | 160 |
| 4. | Währungs- und Finanzrecht. | 160 |
| a) | Regelungsstrukturen | 161 |
| b) | Europäische Wirtschafts- und Währungsunion. | 161 |
| 5. | Investitionsschutzrecht | 161 |
| a) | Regelungsstrukturen | 162 |
| b) | Grundprinzipien | 163 |
| c) | Besonderheiten der Streitschlichtung | 163 |
| V. | Streitbeilegung im Internationalen Wirtschaftsrecht. | 163 |
| 1. | Alternative Formen der Streitbeilegung | 164 |
| 2. | Internationale und staatliche Gerichtsbarkeit | 165 |
| 3. | Schiedsgerichte | 165 |
| VI. | Querschnittsthemen | 166 |
| 1. | Internationales Wirtschaftsrecht und Menschenrechte | 166 |
| 2. | Internationales Wirtschaftsrecht und Umweltschutz | 167 |
| 3. | Internationales Wirtschaftsrecht und soziale Standards | 168 |
| VII. | Fazit. | 169 |
| VIII. | Kontrollfragen | 170 |
| | Literatur. | 171 |
| § 4 | Die Organisation der Wirtschaftsverwaltung | 173 |
| | Klaus Ferdinand Gärditz | |
| I. | Einleitung | 174 |
| II. | Verfassungsrechtliche Grundlagen der Verwaltungsorganisation | 175 |
| 1. | Gesetzgebungskompetenzen im Wirtschaftsverwaltungsrecht | 175 |
| a) | Konkurrierende Gesetzgebungskompetenzen. | 176 |
| b) | Die Erforderlichkeitsklausel | 178 |
| c) | Ausschließliche Gesetzgebungskompetenzen im Wirtschaftsverwaltungsrecht. | 180 |
| 2. | Verwaltungskompetenzen | 180 |
| a) | Verwaltung in Privatrechtsform und erwerbswirtschaftliche Tätigkeit. | 181 |
| b) | Verwaltungsorganisation. | 182 |
| c) | Bundesauftragsverwaltung | 183 |
| d) | Bundeseigenverwaltung | 183 |
| aa) | Post- und Telekommunikationsregulierung | 184 |
| bb) | Selbstständige Bundesoberbehörden | 186 |
| 3. | Legitimation | 187 |
| a) | Das hierarchische Legitimationskettenmodell | 187 |
| b) | Abweichende unionsrechtliche Legitimationsmodelle. | 189 |
| c) | Konflikte im Wirtschaftsverwaltungsrecht | 191 |
| III. | Typen der Wirtschaftsverwaltung und ihre Organisation | 194 |
| 1. | Wirtschaftsaufsicht | 194 |

| | | |
|---------------------|---|-----|
| 2. | Regulierung | 196 |
| a) | Hintergrund | 196 |
| b) | Die Organisationsstruktur der Bundesnetzagentur | 197 |
| c) | Die Einbindung in den europäischen Regulierungsverbund | 198 |
| d) | Unabhängigkeit? | 200 |
| 3. | Selbstverwaltung der Wirtschaft | 201 |
| a) | Typen und Aufgaben | 202 |
| b) | Binnenorganisation und Legitimationsstruktur | 203 |
| c) | Öffentliches Haftungsrecht | 205 |
| d) | Binnenrechtsschutz | 205 |
| 4. | Privatrechtliche Organisationsformen | 206 |
| 5. | Kommunalwirtschaft | 208 |
| IV. | Kontrollfragen | 209 |
| Literatur | | 210 |

§ 5 Wirtschafts- und Währungspolitik 211

Reiner Schmidt

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Die geschichtliche Entwicklung | 212 |
| 1. | Das Zeitalter des Liberalismus | 212 |
| 2. | Die Kriegswirtschaft | 213 |
| 3. | Weimarer Verfassung und Nationalsozialismus | 214 |
| 4. | Der Neuanfang mit dem Grundgesetz | 214 |
| 5. | Der Weg in die Europäische Union | 215 |
| 6. | Der Weg in die Europäische Währungsunion | 216 |
| II. | Begriffliches | 217 |
| 1. | Die Wirtschaftspolitik | 217 |
| 2. | Die Abgrenzung zur Währungspolitik | 218 |
| III. | Die allgemeinen Grundlagen der Wirtschafts- und Währungspolitik der EU | 219 |
| 1. | Die Aufteilung der Kompetenzen | 219 |
| 2. | Art. 3 EUV als Grundnorm des Integrationsprogramms | 220 |
| IV. | Die Grundsätze der europäischen Wirtschaftspolitik | 221 |
| 1. | Die Grundbedingungen für die Wirtschaftspolitik in Art. 119 Abs. 3 AEUV | 221 |
| a) | Stabile Preise | 221 |
| b) | Gesunde öffentliche Finanzen | 221 |
| c) | Gesunde monetäre Rahmenbedingungen | 222 |
| d) | Dauerhaft finanzierbare Zahlungsbilanz | 222 |
| 2. | Offene Marktwirtschaft mit freiem Wettbewerb | 222 |
| 3. | Der Stabilitäts- und Wachstumspakt | 223 |
| 4. | Der fiskalpolitische Pakt | 225 |
| 5. | Die Alleinhaftung der Mitgliedstaaten | 226 |
| a) | Die Sicherung der Haushaltstautonomie | 226 |
| b) | Der freiwillige Beistand | 226 |
| c) | Der dauerhafte Europäische Stabilitätsmechanismus (ESM) | 227 |

| | |
|---|------------|
| 6. Die Verpflichtung zur Haushaltsdisziplin | 228 |
| V. Wirtschaftspolitik im nationalen Bereich | 229 |
| 1. Die Verpflichtung auf das gesamtwirtschaftliche Gleichgewicht | 229 |
| 2. Verschuldungsgrenze und unionskonforme Haushaltspolitik | 230 |
| 3. Das Stabilitäts- und Wachstumsgesetz | 231 |
| 4. Die Außenwirtschaftspolitik | 232 |
| a) Die Zielbestimmung | 232 |
| b) Die Rechtsgrundlagen | 232 |
| VI. Währungspolitik im Rahmen der europäischen Wirtschafts- und Währungsunion | 233 |
| 1. Die Einführung einer gemeinsamen Währung | 233 |
| 2. Das ESZB | 234 |
| a) Status und Organisation des ESZB und der EZB | 234 |
| b) Das Rotationsprinzip | 235 |
| c) Die Unabhängigkeit der EZB | 236 |
| aa) Unabhängigkeit und Demokratieprinzip | 236 |
| bb) Unabhängigkeit im Rahmen der Aufgaben | 237 |
| d) Die Rolle der Bundesbank im ESZB | 238 |
| 3. Die Aufgaben des ESZB | 238 |
| a) Die Geldpolitik | 238 |
| aa) Das Ziel der Geldwertstabilität | 238 |
| bb) Die geldpolitische Strategie | 239 |
| cc) Die Instrumente der Geldpolitik | 240 |
| b) Die Aufsicht | 240 |
| aa) Die makroprudanzielle Aufsicht (ESRB) | 240 |
| bb) Die Bankenunion | 243 |
| c) Die Stellung der EZB im Gewaltengefüge | 245 |
| 4. Währungsaßenpolitik | 246 |
| 5. Rechtsschutzfragen | 247 |
| VII. Das Weltfinanzsystem | 249 |
| 1. Der Internationale Währungsfonds | 249 |
| a) Allgemeines | 249 |
| b) Die Organe | 250 |
| c) Ziele und Aufgaben | 251 |
| 2. Sonstige Akteure | 252 |
| VIII. Zusammenfassende Übersicht | 253 |
| IX. Kontrollfragen | 254 |
| Literatur | 254 |
| § 6 Die wirtschaftliche Betätigung der öffentlichen Hand | 257 |
| Matthias Knauff | |
| I. Öffentliche Wirtschaft in Deutschland | 258 |
| 1. Historische Entwicklung | 258 |
| a) Merkantilismus | 259 |
| b) Intensivierung der Staats- und Herausbildung der Kommunalwirtschaft | 259 |

| | |
|--|-----|
| c) Privatisierungen | 262 |
| d) Gegenwärtige Tendenzen | 264 |
| 2. Tätigkeitsfelder und wirtschaftliche Bedeutung | 264 |
| II. Grundfragen | 265 |
| 1. Verfassungsrecht | 265 |
| a) Grundrechtsbindung und -berechtigung | 266 |
| b) Konkurrenzschutz | 267 |
| c) Verpflichtung auf das Gemeinwohl | 268 |
| 2. Europarecht | 270 |
| a) Grundfreiheiten | 270 |
| b) Privilegierung von Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse | 271 |
| c) Transparenzrichtlinie | 273 |
| III. Staatswirtschaft | 273 |
| 1. Rechtsrahmen | 273 |
| a) Spezifische verfassungsrechtliche Determinanten | 274 |
| b) Haushaltrecht | 274 |
| 2. Rechtsformen | 275 |
| a) GmbH | 276 |
| b) AG | 277 |
| IV. Kommunalwirtschaft | 278 |
| 1. Rechtsrahmen | 278 |
| a) Spezifische verfassungsrechtliche Determinanten | 279 |
| b) Gemeindewirtschaftsrecht | 281 |
| c) Sonstige relevante Regelungen | 281 |
| 2. Zulässigkeit kommunaler Wirtschaftstätigkeit | 282 |
| a) Schrankentrias | 282 |
| aa) Geltungsbereich | 282 |
| bb) Öffentlicher Zweck | 283 |
| cc) Leistungsfähigkeit und Bedarfsgerechtigkeit | 285 |
| dd) Subsidiarität | 285 |
| b) Örtlichkeitsprinzip | 286 |
| c) Vorgaben für spezifische Märkte | 286 |
| 3. Rechtsformen | 288 |
| a) Öffentlich-rechtliche Organisationsformen | 288 |
| aa) Rechtlich unselbstständige Ausprägungen | 288 |
| bb) Eigenständige Rechtspersönlichkeit | 289 |
| b) Privatrechtliche Organisationsformen | 290 |
| 4. Wirtschafts- und Rechnungsführung | 291 |
| 5. Aufsicht | 292 |
| V. Öffentlich-Private Partnerschaften | 293 |
| VI. Rechtsschutz | 295 |
| VII. Kontrollfragen | 296 |
| Literatur | 296 |

| | |
|---|------------|
| § 7 Vergaberecht | 299 |
| Lars Diederichsen und Ingo Renner | |
| I. Einführung | 300 |
| 1. Begriff, Zweck und Bedeutung des Vergaberechts | 300 |
| 2. Historie | 302 |
| 3. Vergaberechtsreform 2014/2016 | 304 |
| 4. Aufbau des Vergaberechts | 306 |
| II. Anwendungsbereich | 307 |
| 1. Auftraggeber | 308 |
| a) Der institutionelle Auftraggeberbegriff (§ 99 Nr. 1 GWB) | 308 |
| b) Der funktionelle Auftraggeberbegriff (§ 99 Nr. 2 GWB) | 308 |
| c) Verbände, deren Mitglieder unter Nr. 1 oder 2 fallen (§ 99 Nr. 3 GWB) | 311 |
| d) Auftraggeber bei öffentlich geförderten Projekten (§ 99 Nr. 4 GWB) | 312 |
| e) Sektorenaufraggeber (§ 100 GWB) | 312 |
| f) Konzessionsgeber (§ 101 GWB) | 313 |
| 2. Öffentlicher Auftrag | 314 |
| a) Begriff (§ 103 Abs. 1 GWB) | 314 |
| b) Öffentlich-Private Partnerschaften | 315 |
| c) Privatisierungen | 316 |
| d) Auftragsarten (§ 103 Abs. 2 bis 4 GWB) | 316 |
| aa) Lieferaufträge | 317 |
| bb) Bauaufträge | 318 |
| cc) Dienstleistungsaufträge | 319 |
| dd) Konzessionen | 320 |
| ee) Wettbewerbe | 321 |
| ff) Verteidigungs- oder sicherheitsrelevante Aufträge | 322 |
| e) Abgrenzung zwischen den einzelnen Auftragsarten | 322 |
| 3. Schwellenwerte (§ 106 GWB) | 323 |
| 4. Bereichsausnahmen | 324 |
| a) In-House-Geschäfte | 324 |
| b) In-State-Geschäfte | 327 |
| III. Allgemeine Vergabegrundsätze | 329 |
| 1. Wettbewerb und Transparenz (§ 97 Abs. 1 S. 1 GWB) | 329 |
| 2. Wirtschaftlichkeit und Verhältnismäßigkeit (§ 97 Abs. 1 S. 2 GWB) | 332 |
| 3. Gleichbehandlung (§ 97 Abs. 2 GWB) und Neutralität | 333 |
| 4. Strategische Beschaffung (§ 97 Abs. 3 GWB) | 334 |
| 5. Mittelstandsschutz (§ 97 Abs. 4 GWB) | 334 |
| 6. Elektronische Vergabe (§ 97 Abs. 5 GWB) | 335 |
| IV. Eignungskriterien (§ 122 GWB) | 335 |
| V. Ausführungsbedingungen (§§ 128, 129 GWB) | 337 |

| | | |
|------------|--|-----|
| VI. | Zuschlagskriterien (§ 127 GWB) | 339 |
| VII. | Vergabearten | 342 |
| 1. | Offene Verfahren | 343 |
| 2. | Nicht offene Verfahren | 343 |
| 3. | Wettbewerblicher Dialog | 344 |
| 4. | Verhandlungsverfahren | 344 |
| 5. | Innovationspartnerschaft | 345 |
| VIII. | Rechtsschutz | 346 |
| 1. | Allgemein | 346 |
| 2. | Primärrechtschutz oberhalb der Schwellenwerte | 346 |
| a) | Das Verfahren vor den Vergabekammern (§§ 160 ff. GWB) | 347 |
| b) | Das Beschwerdeverfahren (§§ 171 ff. GWB) | 350 |
| 3. | Sekundärrechtsschutz oberhalb der Schwellenwerte (§§ 180, 181 GWB) | 351 |
| 4. | Primärrechtsschutz unterhalb der Schwellenwerte | 351 |
| 5. | Sekundärrechtsschutz unterhalb der Schwellenwerte | 356 |
| IX. | Kontrollfragen | 356 |
| | Literatur | 357 |
| § 8 | Subventions- und Beihilfenrecht | 359 |
| | Sebastian Unger | |
| I. | Gegenstand und Prüfungsrelevanz | 360 |
| II. | Materielles Subventions- und Beihilfenrecht | 362 |
| 1. | Nationales Recht: Vorbehalt und Vorrang des Gesetzes | 362 |
| a) | Vorbehalt des Gesetzes | 362 |
| b) | Vorrang des Gesetzes | 365 |
| 2. | Unionsrecht: Beihilfenverbot mit Erlaubnisvorbehalt | 366 |
| a) | Tatbestand des Beihilfenverbots | 369 |
| aa) | Begünstigung | 370 |
| bb) | Unternehmen | 372 |
| cc) | Selektivität | 373 |
| dd) | Staatlichkeit | 374 |
| ee) | Wettbewerbsverfälschung | 377 |
| ff) | Handelsbeeinträchtigung | 378 |
| b) | Ausnahmen vom Beihilfenverbot | 380 |
| aa) | Legalausnahmen nach Art. 107 Abs. 2 AEUV | 380 |
| bb) | Ermessensausnahmen nach Art. 107 Abs. 3 AEUV | 380 |
| c) | Exkurs: Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse | 385 |
| aa) | Rechtssache „Altmark Trans“ | 386 |
| bb) | „Almunia-Paket“ der Kommission | 386 |
| d) | Rechtsfolge des Beihilfenverbots | 389 |
| 3. | Völkerrecht: welthandelsrechtliches Subventionsregime | 390 |
| III. | Subventions- und Beihilfenverfahrensrecht | 392 |

| | |
|---|------------|
| 1. Vergabe von Subventionen | 392 |
| a) Handlungsformen | 392 |
| b) Verwaltungsverfahren | 394 |
| aa) Allgemeine verwaltungsverfahrensrechtliche Grundsätze | 394 |
| bb) Beteiligung der Kommission bei der Subventionsvergabe | 395 |
| 2. Rückforderung von Subventionen | 397 |
| a) Allgemeines Rückforderungsregime | 398 |
| aa) Vergabe durch Verwaltungsakt | 398 |
| bb) Vergabe durch Vertrag | 399 |
| b) Rückforderung von Beihilfen | 399 |
| aa) „Zweckdienliche Maßnahmen“ bei „bestehenden Beihilfen“ | 400 |
| bb) Rückforderung „neuer“, aber „rechtswidriger Beihilfen“ | 400 |
| cc) Rückforderung „missbräuchlich angewandter“ Beihilfen | 409 |
| c) Rückforderung von Unionsbeihilfen | 410 |
| IV. Rechtsschutz im Subventions- und Beihilfenrecht | 410 |
| 1. Rechtsschutz bei Versagung einer Subvention | 411 |
| a) Nationale Ablehnungsentscheidung | 411 |
| b) Negativbeschluss der Kommission | 412 |
| 2. Rechtsschutz bei Rückforderung einer Subvention | 413 |
| a) Nationales Rückforderungsverlangen | 413 |
| b) Rückforderungsverlangen der Kommission | 414 |
| 3. Konkurrentenschutz | 416 |
| a) Konkurrentenschutz durch nationale Gerichte | 416 |
| b) Konkurrentenschutz durch Unionsgerichte | 419 |
| V. Kontrollfragen | 421 |
| Literatur | 422 |
| § 9 Gewerberecht | 423 |
| Stefan Korte | |
| I. Ziele und Struktur der Gewerbeordnung | 424 |
| II. Anwendungsbereich der Gewerbeordnung | 426 |
| 1. Erfordernis einer gewerblichen Tätigkeit | 426 |
| a) Gewerbsmäßigkeit | 427 |
| aa) Selbstständigkeit | 427 |
| bb) Gewinnerzielungsabsicht | 429 |
| cc) Dauerhaftigkeit | 429 |
| dd) Erlaubte Tätigkeit | 430 |
| b) Gewerbsfähigkeit | 432 |
| aa) Urproduktion | 433 |

| | | |
|------|--|-----|
| bb) | Freiberufliche Tätigkeiten | 433 |
| cc) | Verwaltung eigenen Vermögens | 434 |
| c) | Keine Bagatelltätigkeit | 434 |
| 2. | Verhältnis zum gewerblichen Nebenrecht | 435 |
| a) | Aussagen in der Gewerbeordnung | 435 |
| b) | Verhältnis im Übrigen | 435 |
| 3. | Rückgriff auf das Landesordnungsrecht | 436 |
| III. | Überwachung gewerblicher Tätigkeit | 438 |
| 1. | Behördliche Zuständigkeiten | 438 |
| 2. | Besonderheiten für das Verwaltungsverfahren | 439 |
| 3. | Anwendbarkeit der GewO bei grenzüberschreitender Tätigkeit | 440 |
| 4. | Anknüpfungspunkte eines behördlichen Einschreitens | 441 |
| a) | Zuverlässigkeit | 441 |
| aa) | Bestehendes Verhaltensdefizit | 441 |
| bb) | Verhaltensprognose | 444 |
| cc) | Bezug zur konkreten Tätigkeit | 445 |
| b) | Sachkunde | 446 |
| c) | Sachgebundene Anforderungen | 446 |
| 5. | Bezugspunkte behördlichen Einschreitens | 446 |
| a) | Stehendes Gewerbe | 446 |
| aa) | Aufnahmeüberwachung | 447 |
| bb) | Ausführungsüberwachung | 450 |
| b) | Reisegewerbe | 455 |
| aa) | Begriff des Reisegewerbes | 456 |
| bb) | Aufnahmeüberwachung | 458 |
| cc) | Ausführungsüberwachung | 459 |
| c) | Marktgewerbe | 461 |
| aa) | Veranstalterbezogene Vorschriften | 461 |
| bb) | Anbieter- bzw. ausstellerbezogene Vorschriften | 463 |
| cc) | Verhältnis zum Kommunalrecht | 465 |
| 6. | Ordnungswidrigkeiten- und Strafrecht | 465 |
| IV. | Rechtsschutz | 466 |
| 1. | Stehendes und Reisegewerbe | 466 |
| a) | Rechtsbehelfsmöglichkeiten des Gewerbetreibenden selbst | 466 |
| aa) | Statthafte Verfahren | 466 |
| bb) | Berücksichtigungsfähige Tatsachen | 467 |
| b) | Rechtsbehelfsmöglichkeiten Dritter | 469 |
| 2. | Besonderheiten des Marktgewerbes | 469 |
| a) | Festsetzung | 469 |
| b) | Zulassung zur festgesetzten Veranstaltung | 470 |
| V. | Kontrollfragen | 471 |
| | Literatur | 472 |

| | |
|--|------------|
| § 10 Handwerksrecht | 473 |
| Simon Bulla | |
| I. Einführung | 474 |
| 1. Geschichte des Handwerksrechts | 476 |
| a) Vom Zunftzwang zur Gewerbefreiheit | 476 |
| b) Von der Gewerbefreiheit zur Meisterpflicht | 477 |
| c) Vom Standesrecht zum Gefahrenabwehrrecht | 478 |
| 2. Volkswirtschaftliche Bedeutung | 478 |
| 3. Rechtsgrundlagen | 479 |
| II. Der Berufszugang im zulassungspflichtigen Handwerk | 479 |
| 1. Die Handwerksrolleneintragung als Eröffnungskontrolle | 479 |
| 2. Eintragungsbedürftigkeit | 481 |
| a) Selbstständiger Betrieb eines stehenden Gewerbes | 481 |
| aa) Selbstständiger Betrieb | 481 |
| bb) Stehendes Gewerbe (insb. Reisegewerbe) | 481 |
| b) Handwerksmäßigkeit | 484 |
| c) Handwerksfähigkeit | 485 |
| aa) Gewerbe im Sinne der Anlage A | 485 |
| bb) Wesentliche Teiltätigkeit | 486 |
| cc) Ausnahme: Kleinhandwerk | 488 |
| d) Betriebsformen | 490 |
| aa) Eintragungspflichtiger Nebenbetrieb | 490 |
| bb) Unerheblicher Nebenbetrieb | 491 |
| cc) Hilfsbetrieb | 492 |
| dd) Zweigstelle | 492 |
| 3. Eintragungsfähigkeit | 493 |
| a) Betriebsleiterprinzip | 493 |
| b) Die bestandene Meisterprüfung als Regelvoraussetzung | 494 |
| c) Gleichgestellte Abschlüsse | 495 |
| d) Ausnahmebewilligung | 495 |
| aa) Ausnahmebewilligung nach § 8 HwO | 495 |
| bb) Ausnahmebewilligung nach § 9 Abs. 1 HwO | 499 |
| cc) Grenzüberschreitende Dienstleistungen ohne Niederlassung | 501 |
| dd) Gleichwertigkeitsfeststellung nach § 50b HwO | 502 |
| e) Ausübungsberechtigung | 502 |
| aa) Ausübungsberechtigung für andere Handwerke nach § 7a HwO | 502 |
| bb) Altgesellenregelung nach § 7b HwO | 503 |
| f) Sonderfall: Hinüberarbeiten in andere Handwerke | 506 |
| g) Sonderfall: Fortführung des Betriebs durch Ehegatten und Erben | 506 |
| 4. Eintragung in die Handwerksrolle | 507 |

| | | |
|------------------------------|---|-----|
| III. | Überwachung, Untersagung und Löschung zulassungspflichtiger Handwerksbetriebe | 508 |
| 1. | Auskunfts- und Betretungsrechte | 508 |
| 2. | Betriebsuntersagung und -schließung | 509 |
| 3. | Löschung der Eintragung | 511 |
| 4. | Untersagung nach § 35 GewO | 512 |
| 5. | Ordnungswidrigkeitsverfahren | 512 |
| 6. | Exkurs: Wettbewerbsrechtliche Unterlassungsklagen | 513 |
| IV. | Rechtsschutz | 513 |
| 1. | Rechtsschutz gegen eine Eintragung (von Amts wegen) | 513 |
| 2. | Rechtsschutz bei Ablehnung der Eintragung, einer Ausnahmebewilligung oder Ausübungsberechtigung | 514 |
| 3. | Rechtsschutz gegen handwerksaufsichtliche Maßnahmen | 515 |
| 4. | Rechtsschutz gegen die Löschung aus der Handwerksrolle | 516 |
| 5. | Konkurrentenklage | 516 |
| 6. | Rechtsschutz der Kammern | 517 |
| V. | Exkurs: Zulassungsfreie Handwerke und handwerksähnliche Gewerbe | 518 |
| 1. | Begriff der Zulassungsfreien Handwerke und handwerksähnlichen Gewerbe | 518 |
| 2. | Gewerbefreiheit | 519 |
| 3. | Eintragung und Pflichtmitgliedschaft | 520 |
| 4. | Aufsichtliches Einschreiten | 520 |
| VI. | Vertiefung: Verfassungsmäßigkeit des Großen Befähigungsnachweises? | 521 |
| 1. | Berufsfreiheit | 521 |
| 2. | Gleichheitssatz | 524 |
| a) | Systembrüche und Wertungswidersprüche der HwO | 525 |
| b) | Insbesondere: Inländerdiskriminierung | 526 |
| c) | Möglichkeit einer verfassungskonformen Neuregelung | 528 |
| VII. | Ausblick: Die EU-Verhältnismäßigkeitsrichtlinie | 528 |
| VIII. | Kontrollfragen | 532 |
| | Literatur | 533 |
| § 11 Gaststättenrecht | 535 | |
| Jan Henrik Klement | | |
| I. | Grundlagen | 536 |
| 1. | Sinn und Zweck des Gaststättenrechts | 536 |
| 2. | Gesetzgebungskompetenzen | 538 |
| a) | Recht der Gaststätten im stehenden Gewerbe | 538 |
| b) | Recht der Gaststätten im Reisegewerbe | 540 |
| 3. | Gesetzliche Grundlagen | 541 |
| 4. | Anwendungsbereich der Gesetze | 542 |
| a) | Begriff des Gaststättengewerbes | 542 |
| aa) | Gewerblichkeit des Betriebs | 543 |

| | |
|--|-----|
| bb) Verabreichen von Speisen oder Getränken | 546 |
| cc) Betriebstyp | 547 |
| dd) Öffentlichkeit | 547 |
| b) Erweiterung durch § 23 GastG | 548 |
| 5. Verhältnis zur Gewerbeordnung | 548 |
| II. Gaststättenrechtliche Erlaubnisse | 549 |
| 1. Präventive Verbote mit Erlaubnisvorbehalt (Übersicht) | 549 |
| 2. Gaststättenerlaubnis | 550 |
| a) Unionsrechtliche und verfassungsrechtliche Aspekte | 550 |
| b) Erlaubnisbedürftigkeit | 551 |
| c) Rechtsnatur, Form und Inhalt der Erlaubnis | 551 |
| d) Materielle Rechtmäßigkeit der Erlaubnis | 552 |
| aa) Persönliche Versagungsgründe | 553 |
| bb) Sachbezogene Versagungsgründe | 554 |
| e) Nebenbestimmungen | 558 |
| aa) Auflagen | 558 |
| bb) Unselbstständige Nebenbestimmungen | 560 |
| f) Genehmigungsfiktion | 560 |
| g) Verhältnis zur Baugenehmigung | 561 |
| h) Erledigung der Erlaubnis | 564 |
| aa) Rücknahme | 564 |
| bb) Widerruf | 565 |
| cc) Sonstige Erledigungstatbestände | 566 |
| i) Rechtsschutz | 566 |
| aa) Erlaubnis | 566 |
| bb) Nebenbestimmungen | 568 |
| cc) Rücknahme und Widerruf | 569 |
| 3. Gestattung | 569 |
| 4. Gewerberechtliche Erlaubnisse | 570 |
| III. Gaststättenrechtliche Anzeigepflichten | 572 |
| 1. Inhalte | 572 |
| 2. Sanktionierung | 573 |
| 3. Präventive Kontrolle | 574 |
| IV. Der Betrieb einer Gaststätte | 575 |
| 1. Gesetzliche Anforderungen, insbesondere Sperrzeit | 575 |
| 2. Behördliche Verfügungen | 578 |
| a) Betriebsregelnde Verfügungen | 578 |
| b) Weitere Ermächtigungsgrundlagen | 579 |
| c) Ermächtigungsgrundlagen außerhalb der Gaststättengesetze | 580 |
| V. Behördliche Beendigung eines Gaststättengewerbes | 580 |
| VI. Annex: Nichtraucherschutz | 581 |
| VII. Kontrollfragen | 585 |
| Literatur | 586 |

| | |
|---|------------|
| § 12 Netzregulierungsrecht (mit Schwerpunkt TKG) | 589 |
| Markus Ludwigs | |
| I. Grundlagen der Netzregulierung | 590 |
| 1. Begriff der Regulierung und des Netzregulierungsrechts | 590 |
| 2. Ökonomische Grundlagen des Netzregulierungsrechts | 592 |
| 3. Rechtsquellen des Netzregulierungsrechts | 594 |
| a) Überblick zu den einzelnen Netzsektoren | 595 |
| aa) Telekommunikation | 595 |
| bb) Energie | 598 |
| cc) Eisenbahnen und Post | 601 |
| b) Normierende vs. administrative Regulierung | 602 |
| 4. Bundesnetzagentur als Regulierungsbehörde | 604 |
| a) Rechtsform und Organisation | 604 |
| b) Unabhängigkeit | 605 |
| c) Einbindung in einen europäischen Regulierungsverbund | 607 |
| 5. Instrumente der Marktregelung | 608 |
| a) Klassische Instrumente der Wirtschaftsaufsicht | 609 |
| b) Spezifische Regulierungsinstrumente | 609 |
| 6. Rechtsschutz im Regulierungsrecht | 611 |
| 7. Abgrenzung zum Kartellrecht | 612 |
| II. Einführung in das Telekommunikationsrecht | 613 |
| 1. Regulierungsziele, Gegenstand und Entwicklungsgeschichte | 613 |
| 2. Meldepflichten | 615 |
| 3. Vergabe von Frequenzen, Nummern und Wegerechten | 616 |
| 4. Marktregulierung im TK-Sektor | 619 |
| a) Marktregulierungsverfahren | 619 |
| aa) Marktdefinition | 619 |
| bb) Marktanalyse | 621 |
| cc) Verpflichtungsebene (Regulierungsverfügung) | 622 |
| dd) Rechtsschutzfragen | 624 |
| b) Zugangsregulierung | 626 |
| aa) Marktmachtabhängige Verpflichtungen | 626 |
| bb) Marktmachtunabhängige Verpflichtungen | 629 |
| c) Entgeltregulierung | 629 |
| aa) Zugangs- und Endnutzerentgeltregulierung | 630 |
| bb) Ex-ante- und Ex-post-Regulierung | 630 |
| cc) Maßstäbe der Entgeltregulierung | 631 |
| dd) Methoden der Entgeltregulierung | 633 |
| ee) Rechtsschutzfragen | 634 |
| d) Sonstige Verpflichtungen und besondere Missbrauchsaufsicht | 636 |
| 5. Universaldienst | 638 |
| III. Kontrollfragen | 638 |
| Literatur | 639 |

| | |
|---|------------|
| § 13 Energierecht | 641 |
| Martin Kment | |
| I. Einleitung | 642 |
| II. Europäisches Energierecht | 643 |
| 1. Primärrecht | 643 |
| a) Energiepolitische Anfänge | 643 |
| b) Eigener Tätigkeitsbereich und Art. 194 AEUV als Energie-Kompetenztitel | 645 |
| 2. Sekundärrecht | 646 |
| a) Realisierung eines Energiebinnenmarktes | 646 |
| b) Energieumweltrecht | 649 |
| aa) Energieeffizienz | 649 |
| bb) Förderung erneuerbarer Energien | 650 |
| c) Energiesteuern | 651 |
| III. Energieverfassungsrecht | 652 |
| 1. Energieversorgung als Gegenstand der öffentlichen Daseinsvorsorge | 652 |
| 2. Gesetzgebungskompetenzen im Bereich der Energieversorgung | 653 |
| 3. Verwaltungskompetenzen im Bereich der Energieversorgung | 653 |
| 4. Grundrechtsrelevanz der Energieversorgung | 654 |
| 5. Kommunale Energieversorgung | 655 |
| IV. Recht der Energiewirtschaft | 655 |
| 1. Marktzutritt – Anzeige und Genehmigung | 656 |
| a) Akteure | 656 |
| b) Anzeige-, Genehmigungs- und Zertifizierungspflicht | 656 |
| 2. Regulierung des Netzbetriebs | 658 |
| a) Aufgaben der Netzbetreiber | 658 |
| b) Netzanschluss | 660 |
| c) Netzzugangsanspruch | 661 |
| aa) Allgemeines | 661 |
| bb) Netzzugang zu den Elektrizitätsversorgungsnetzen | 663 |
| cc) Zugang zu den Gasversorgungsnetzen (§ 20 Abs. 1b EnWG) | 665 |
| d) Zugangs- und Entgeltregulierung | 668 |
| e) Repressive Aufsicht | 671 |
| 3. Entflechtung | 672 |
| a) Gemeinsame Vorschriften für Verteiler- und Transportnetzbetreiber | 672 |
| b) Vorschriften zur Entflechtung von Verteilernetzbetreibern und Betreibern von Speicheranlagen | 673 |
| c) Besondere Entflechtungsvorgaben für Transportnetzbetreiber | 674 |
| 4. Energielieferung an Letztverbraucher | 675 |

| | | |
|--|--|-----|
| a) | Versorgung | 675 |
| b) | Rechnungsstellung für Energielieferungen; Stromkennzeichnung. | 677 |
| c) | Mess- und Zählerwesen | 677 |
| d) | Lieferantenwechsel | 678 |
| 5. | Energieversorgungsnetze. | 678 |
| a) | Transeuropäische Infrastruktur | 678 |
| b) | Nationale Bedarfssfeststellung Onshore. | 679 |
| c) | Besondere Bundesfachplanung nach dem NABEG | 681 |
| d) | Offshoreplanungen | 682 |
| e) | Planfeststellung und Plangenehmigung | 684 |
| f) | Energieleitungszulassung nach dem SeeAnlG im Offshore-Bereich. | 685 |
| 6. | Wegenutzung und Konzessionsverfahren | 685 |
| V. | Regulierungsverfahren und Rechtsschutz | 688 |
| 1. | Zuständigkeiten und Organisation der Regulierungsbehörden. | 688 |
| 2. | Verfahrensvorgaben für Regulierungsbehörden | 689 |
| 3. | Gerichtlicher Rechtsschutz | 691 |
| VI. | Energiesonderrecht | 692 |
| 1. | EEG | 692 |
| 2. | KWKG. | 694 |
| 3. | EEWärmeG | 694 |
| VII. | Kontrollfragen | 695 |
| | Literatur. | 696 |
| § 14 Finanz- und Börsenaufsicht | 697 | |
| Ann-Katrin Kaufhold | | |
| I. | Einführung | 698 |
| 1. | Volkswirtschaftliche Funktionen des Finanzsystems | 698 |
| a) | Vermittlungs- und Allokationsfunktion. | 699 |
| b) | Transformationsfunktion. | 699 |
| c) | Zahlungsverkehrsfunktion | 699 |
| 2. | Eigenheiten von Finanzgeschäften | 699 |
| 3. | Finanzaufsicht als besondere Gewerbeaufsicht | 700 |
| 4. | Historische Entwicklung des Finanz- und Börsenaufsichtsrechts | 701 |
| II. | Rechtliche Grundlagen | 703 |
| 1. | Finanzaufsicht | 703 |
| a) | Aufsichtsbehörden, -gegenstände und -befugnisse. | 703 |
| b) | Anforderungen an Finanzinstitute und -märkte | 704 |
| aa) | Kredit- und Wertpapierinstitute | 704 |
| bb) | Versicherungsunternehmen | 705 |
| cc) | Handel auf den Kapitalmärkten | 706 |
| 2. | Börsenaufsicht | 706 |
| a) | Aufsichtsbehörden, -gegenstände und -befugnisse. | 706 |
| b) | Anforderungen an Börse, Börsenträger und Börsenhandel. | 706 |

| | | |
|------|--|-----|
| III. | Finanzaufsicht | 707 |
| 1. | Ziele der Finanzaufsicht | 707 |
| 2. | Zentrale Anforderungen an Finanzinstitute und -märkte | 708 |
| a) | Institutsbezogene Anforderungen | 709 |
| aa) | Solvabilität | 709 |
| bb) | Liquidität | 710 |
| cc) | Großkredite | 710 |
| dd) | Institutsinterne Organisation | 711 |
| ee) | Zuverlässigkeit von Geschäftsführern, Inhabern und Anteilseignern | 712 |
| ff) | Offenlegung | 713 |
| gg) | Sanierungsplanung | 713 |
| b) | Marktbezogene Ge- und Verbote | 714 |
| aa) | Verbot des Insiderhandels | 714 |
| bb) | Verbot von Marktmanipulationen | 715 |
| cc) | Publizitätspflichten | 715 |
| dd) | Verhaltens- und Informationspflichten | 715 |
| 3. | Aufsichtsbehörden, -gegenstände und -befugnisse | 716 |
| a) | EZB | 717 |
| aa) | Organisation | 717 |
| bb) | Aufsichtsgegenstände | 717 |
| cc) | Aufsichtsbefugnisse | 719 |
| b) | Europäischer Abwicklungsausschuss (Single Resolution Board, SRB) | 720 |
| c) | Europäische Aufsichtsbehörden (European Supervisory Authorities, ESAs) | 722 |
| d) | Europäischer Ausschuss für Systemrisiken (European Systemic Risk Board, ESRB) | 723 |
| e) | BaFin | 723 |
| aa) | Organisation | 723 |
| bb) | Aufsichtsgegenstände | 724 |
| cc) | Aufsichtsbefugnisse | 727 |
| f) | Ausschuss für Finanzstabilität | 729 |
| 4. | Sonderaufsicht über Sparkassen, Landes- und Förderbanken | 730 |
| 5. | Rechtsschutz | 731 |
| IV. | Insbesondere: Börsenaufsicht | 732 |
| 1. | Ziele der Börsenaufsicht | 732 |
| 2. | Aufsichtsbehörden | 732 |
| 3. | Aufsichtsgegenstände | 733 |
| a) | Börse | 733 |
| b) | Börsenträger | 733 |
| c) | Börsenhandel und Handelsteilnehmer | 733 |
| 4. | Zentrale Anforderungen an Börsen und Börsenhandel | 734 |

| | |
|--|------------|
| 5. Aufsichtsinstrumente..... | 735 |
| a) Erlaubnispflicht und Genehmigungsvorbehalte | 735 |
| b) Laufende Überwachung | 735 |
| 6. Rechtsschutz | 736 |
| V. Kontrollfragen | 736 |
| Literatur..... | 737 |
| Literatur..... | 739 |
| Stichwortverzeichnis..... | 745 |