

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Abkürzungsverzeichnis	11
Entscheidungsverzeichnis	14
A. Gutachtauftrag	15
B. Hintergrund	16
I. Ausgangssituation	16
II. Regulatorischer Rahmen	17
1. Europarechtlicher Hintergrund	17
2. Vorgaben in AEG und EIBV	18
2.1 Zugang und Nutzung	19
a) Zuweisungsverfahren – Zugtrassen im Netzfahrplan	19
b) Zuweisungsverfahren – Zugtrassen im Gelegenheitsverkehr	20
2.2 Grundsätze der Entgeltbemessung	21
2.3 Kontrolle der Entgeltbemessung durch die BNetzA	21
a) Gegenstand der Kontrolle	21
b) Kontrollinstrumente	22
aa) Allgemeine Befugnisse (§ 14 c AEG)	23
bb) Besondere Mitteilungspflichten (§ 14 d AEG)	23
cc) Vorabprüfungsverfahren (§ 14 e AEG)	24
dd) Verfahren der nachträglichen Prüfung (§ 14 f AEG)	25
c) Zusammenfassung	26
III. Verträge zwischen der DB Netz AG und den Zugangsberechtigten	26
1. Grundsatz-INV	26
2. Einzelnutzungsverträge	27
2.1 Einzelnutzungsverträge im Netzfahrplan	27
2.2 Einzelnutzungsverträge im Gelegenheitsverkehr	29
3. Rahmenverträge	30
C. Rechtliche Würdigung	32
I. Inhalts- und Preiskontrollmechanismen im Zivilrecht und Kartellrecht außerhalb von § 315 BGB	32
1. Zivilrechtliche Inhalts- und Preiskontrollmechanismen	32
1.1 Kontrolle nach §§ 138, 826 BGB	32

1.2 Kontrolle nach §§ 307 ff. BGB	34
2. Kartellrechtliche Inhalts- und Preiskontrollmechanismen	35
3. Zusammenfassung	35
II. Anwendungsbereich der richterlichen Billigkeitskontrolle nach § 315 BGB	36
1. Vertragsrechtliche Grundlagen	36
2. Direkte Anwendbarkeit des § 315 BGB	38
2.1 Vertragliches Leistungsbestimmungsrecht	38
2.2 Ergänzende Vertragsauslegung und extensive Anwendung	42
2.3 Gesetzliches Leistungsbestimmungsrecht	43
a) Ausdrücklicher Verweis auf billiges Ermessen	43
b) Ableitung aus Diskriminierungsverbot?	44
3. Analoge Anwendbarkeit des § 315 BGB nach den Kriterien der Monopolrechtsprechung	45
3.1 Entwicklung der Monopolrechtsprechung	46
3.2 Kritik und aktuelle Tendenzen	47
3.3 Zwischenergebnis	51
III. Anwendbarkeit des § 315 BGB im Bereich der Trassenpreise	51
1. Direkte Anwendbarkeit des § 315 BGB	52
1.1 Einräumung eines vertraglichen Leistungsbestimmungsrechts	52
a) Vertragliches Leistungsbestimmungsrecht aus Grundsatz-INV und SNB bzw. ABN?	53
b) Vertragliches Leistungsbestimmungsrecht aus Einzelnutzungsverträgen?	54
c) Vertragliches Leistungsbestimmungsrecht aus Rahmenvertrag?	58
1.2 Vorliegen eines gesetzlichen Leistungsbestimmungsrechts	59
a) Gesetzliches Leistungsbestimmungsrecht aus §§ 14 Abs. 4 AEG, 21 Abs. 1 EIBV?	60
b) Gesetzliches Leistungsbestimmungsrecht aus § 14 Abs. 1 AEG?	62
1.3 Zwischenergebnis	63
2. Analoge Anwendbarkeit des § 315 BGB	63
2.1 Übertragbarkeit der Monopolrechtsprechung auf den Eisenbahnsektor?	64
a) Vorrang der Vorabprüfung nach § 14 e AEG?	64
b) Vorrang der nachträglichen Prüfung nach § 14 f AEG?	67
aa) Ausschluss des Zivilrechtswegs?	68
bb) Verhältnis zwischen § 14 f AEG und § 315 BGB	68
(1) Recht auf Durchführung eines Zugangs- oder Anschlussverfahrens nach § 14 f Abs. 2, 3 AEG	69
(2) Pflicht zur Durchführung eines Zugangs- oder Anschlussverfahrens nach § 14 f Abs. 2, 3 AEG	70

(3) Vorteile eines vorrangigen Zugangs- oder Anschlussverfahrens nach § 14 f Abs. 2, 3 AEG	72
(4) Folgen eines vorrangigen Zugangs- oder Anschlussverfahrens nach § 14 f Abs. 2, 3 AEG	73
cc) Sonderfall Gelegenheitsverkehr	74
c) Zwischenergebnis	75
2.2 Tatbestandsvoraussetzungen der Monopolrechtsprechung	76
a) "Angewiesensein" (Monopolstellung oder Anschluss- und Benutzungszwang)	76
b) Leistungen der Daseinsvorsorge	77
aa) "Unmittelbare" Daseinsvorsorge	78
(1) Verkehrsdienstleistungen	78
(2) Errichtung bzw. Instandhaltung der Verkehrsinfrastruktur	79
(3) Zwischenergebnis	80
bb) "Mittelbare" Daseinsvorsorge	80
(1) Entwicklung des Konzepts der "mittelbaren" Daseinsvorsorge	81
(2) Kritik	82
(3) Übertragbarkeit auf den Eisenbahnsektor?	83
(a) "Mittelbare" Daseinsvorsorge in Bezug auf den Fern- und Güterverkehr?	84
(b) "Mittelbare Daseinsvorsorge" in Bezug auf den SPNV?	86
(4) Zwischenergebnis	88
2.3 Zwischenergebnis	88
D. Zusammenfassung	90
Literaturverzeichnis	93