

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	13
Einleitung	17
A. Einführung	17
B. Problemstellung	20
C. Vorgehensweise	23
Teil 1) Wettbewerbliche Auswirkungen von Kapazitätsmechanismen in Deutschland	26
A. Aktuelle Marktverhältnisse in der deutschen Stromerzeugung	27
I. Marktabgrenzung	28
II. Bestehen einer marktbeherrschenden Stellung	29
1. Frühere Entscheidungspraxis	30
2. Aktuelle Untersuchungen und Entwicklungen	31
B. Mögliche Veränderungen durch Kapazitätsmechanismen	34
I. Energiewirtschaftliche Modelle	36
1. Kapazitätsmarktmodelle	37
a. Umfassender Kapazitätsmarkt	38
b. Fokussierter Kapazitätsmarkt	39
c. Dezentraler Leistungsmarkt	40
2. Reservelösungen	42
a. Kapazitätsreserve	43
b. Sicherheitsbereitschaft	43
3. Netzstabilisierende Maßnahmen als Kapazitätsmechanismen	45
a. Energiewirtschaftliche Bedeutung	45
b. Abgrenzung	47
c. Insbesondere: Netzreserve und Netzstabilitätsanlagen	48
4. Zusammenfassung	51
II. Implikationen im Einzelnen	51
1. Abgrenzung des sachlich relevanten Marktes	52

2. Folgen der verschiedenen Modelle	54
a. Folgen von Kapazitäts- und Netzreserve	56
i. Auswirkungen im Strommarkt	56
ii. Auswirkungen im Wettbewerb um Kapazitätsmechanismen	60
(1) Kapazitätsreserve	60
(2) Netzreserve	63
(3) Zusammenfassung	65
b. Folgen der Sicherheitsbereitschaft	66
c. Folgen von Kapazitätsmarktmodellen	66
i. Gemeinsame Auswirkungen aller Modelle	66
ii. Spezielle Auswirkungen einzelner Modelle	69
(1) Fokussierter Kapazitätsmarkt	69
(2) Umfassender Kapazitätsmarkt	70
(3) Dezentraler Leistungsmarkt	70
C. Zusammenfassung zu Teil 1	73
Teil 2) Vertragswidrigkeit staatlicher Maßnahmen nach Art. 106 Abs. 1 AEUV	75
A. EuGH-Urteil „Griechische Braunkohle“	76
B. Eingriffsschwelle der Vorschrift	78
I. Entscheidungskriterien und ihre Entwicklung	80
1. Wortsinn der drei Kriterien	82
2. Entwicklung der bisherigen Rechtsprechung	84
a. Ausgangsverfahren im Jahr 1991	85
i. Höfner und Elser	85
ii. ERT	86
(1) EuGH-Urteil	86
(2) Unterschiedliche Sprachfassungen	88
(3) Die „missbrauchsverleitende“ Lage	90
iii. Porto di Genova	91
(1) EuGH-Urteil: Die „missbrauchsgeneigte“ Lage	92
(2) Wiederum: Unterschiedliche Sprachfassungen	93
iv. GB-Inno-BM/RTT	95
v. Frankreich/Kommission (Telekommunikations-Endgeräte)	98

vi.	Zusammenfassung: Ausgangsverfahren im Jahr 1991	101
b.	Entwicklung zwischen 1992 und 1999	103
i.	Corbeau	103
ii.	Lagauche	104
	(1) EuGH-Urteil	105
	(2) Schlussanträge von Generalanwalt Lenz	105
iii.	Corsica Ferries	107
iv.	Centre d'insémination de la Crespelle	108
v.	Banchero	110
vi.	Job Centre	111
vii.	Raso	113
	(1) EuGH-Urteil	113
	(2) Schlussanträge von Generalanwalt Fennelly	115
viii.	Dusseldorf	117
	(1) EuGH-Urteil	117
	(2) Stellungnahme	118
ix.	Zusammenfassung: Entwicklung zwischen 1992 und 1999	120
c.	Entwicklung seit 2000	121
i.	Ambulanz Glöckner	122
ii.	TNT Traco	125
iii.	Connect Austria	126
iv.	MOTOE	129
v.	Zusammenfassung: Entwicklung seit 2000	131
d.	Zwischenergebnis: Rechtsprechung 1991 bis 2008	132
i.	Insbesondere: Zweites Kriterium der „Porto di Genova“-Formel	132
ii.	Rechtsprechung im Übrigen	134
3.	Änderungen durch „Griechische Braunkohle“	135
a.	Nachweisanforderungen	135
b.	Prüfmaßstab	137
i.	EuGH-Urteil	138
ii.	Schlussanträge von Generalanwalt Wathelet	140
iii.	Stellungnahme: Vorteile eines einheitlichen Ansatzes	142
4.	Zusammenfassung	146
II.	Strukturbezogene Verstöße unter Art. 106 Abs. 1 AEUV	147
1.	Zum Begriff der „Strukturnorm“	147

2. Spezifische Anwendungsvoraussetzungen	149
a. Marktbeherrschende Stellung, aber kein Monopol	150
b. Sonderrechte auf einem betroffenen Markt ausreichend	151
c. Entbehrlichkeit hoheitlicher Eingriffsbefugnisse	152
d. Wahrscheinlichkeit eines Verstoßes	154
e. Zusammenfassung	157
3. Feststellung ungleicher Wettbewerbsbedingungen	157
a. Maßgeblichkeit des benachbarten Zweitmarktes	157
b. Relevanz des Ausgangsmarkts für öffentliche Unternehmen	159
c. Wiederum: Nachweisanforderungen	162
4. Verbleibende Bedeutung der Norm	163
a. Bisherige Ansätze in der Literatur	163
b. Stellungnahme	164
c. Kein Rückgriff auf die Effet Utile-Rechtsprechung	167
III. Gegenüberstellung mit Art. 102 AEUV	169
1. Eigenständigkeit von Art. 106 Abs. 1 AEUV	169
2. Inhaltlicher Vergleich für strukturbezogene Verstöße	172
a. Generalanwalt Darmon in „GB-Inno-BM/RTT“	172
b. Ergänzungen infolge von „Griechische Braunkohle“	173
IV. Zusammenfassung	177
C. Begründung neuer Vorzugsrechte und Präventionspflichten	178
I. Anwendung von Art. 106 Abs. 1 AEUV auf Konstitutivakte	178
II. Bedeutung staatlicher Präventionspflichten	179
1. Ansätze in Rechtsprechung und Literatur	179
2. Vorschläge zur konkreten Umsetzung	183
a. Ableitungen ex negativo	183
b. Ansätze der Generalanwälte Jacobs und Kokott	184
c. Bewertung möglicher Einzelmaßnahmen	186
d. Verbleibende Lücken und sektorspezifische Regulierung	188
D. Ergebnis zu Teil 2	190

Teil 3) Kapazitätsmechanismen am Maßstab von Art. 106 Abs. 1 AEUV	192
A. Betroffene Unternehmen	193
I. Öffentliche Unternehmen	193
II. Unternehmen mit Vorzugsrechten	195
1. Begriff der besonderen oder ausschließlichen Rechte	196
2. Kriterium der Staatlichkeit	197
3. Keine Vorzugsrechte in Kapazitätsmarktmodellen	199
4. Begünstigungen bei Reservelösungen	200
5. Auswahlverfahren zur Bestimmung der Reserven	203
a. Vereinbarkeit des deutschen Rechts mit Art. 8 EitRL	204
i. Anwendungsbereich von Art. 8 EitRL	205
ii. Formale und inhaltliche Anforderungen nach Art. 8 EitRL	207
iii. Übertragungsnetzbetreiber als ausschreibende Stelle	209
iv. Zusammenfassung	213
b. Relevanz unter Art. 106 Abs. 1 AEUV	214
i. Vorzugsrechte nach Vergaberecht	216
ii. Wettbewerbsrechtliche Bewertung	219
6. Zusammenfassung	221
B. Vertragswidrige Maßnahme	221
I. Rückkehr- und Vermarktungsverbot	224
II. Vergütungsregelungen	225
1. Übertragbarkeit beihilferechtlicher Wertungen	225
a. Höhe der Vergütung	226
b. Festsetzung der Vergütung	230
2. Sicherheitsbereitschaft	231
3. Kapazitäts- und Netzreserve	234
4. Zusammenfassung	236
III. Besonderheiten für öffentliche Unternehmen	236
1. Reservelösungen im StrommarktG	237
2. Umsetzung von Kapazitätsmarktmodellen	238
C. Ergebnis zu Teil 3	239
Teil 4) Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	242
Literaturverzeichnis	251