

# Inhaltsübersicht

# beck-shop.de

|  |       |
|--|-------|
| Vorwort .....                          | V     |
| Inhaltsverzeichnis .....               | XI    |
| Abkürzungsverzeichnis .....            | XXIII |
| Allgemeines Literaturverzeichnis ..... | XXXI  |

## 1. Teil. Grundlagen des Rechts zum freien Dienstleistungsverkehr in Europa

|  |    |
|--|----|
| <b>§ 1 Geschichtliche Entwicklungslinien</b> .....                                       | 1  |
| <b>A. Die Erbringung von Dienstleistungen im Altertum</b> .....                          | 2  |
| I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....   | 2  |
| II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....   | 3  |
| III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....                                    | 3  |
| <b>B. Die Erbringung von Dienstleistungen im Mittelalter</b> .....                       | 5  |
| I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....   | 5  |
| II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....   | 6  |
| III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....                                    | 7  |
| <b>C. Die Erbringung von Dienstleistungen in der Moderne</b> .....                       | 9  |
| I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....   | 9  |
| II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....   | 11 |
| III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....                                    | 12 |
| <b>D. Die Erbringung von Dienstleistungen in der Gegenwart</b> .....                     | 14 |
| I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....   | 14 |
| II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....   | 16 |
| III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....                                    | 18 |
| IV. Die Entwicklung des EU-Dienstleistungsrechts im Besonderen .....                     | 20 |
| <b>§ 2 Ökonomische Grundlagen</b> .....  | 27 |
| <b>A. Ökonomisches Dienstleistungsverständnis</b> .....                                  | 28 |
| <b>B. Ökonomische Kennzeichen des Dienstleistungssektors</b> .....                       | 29 |
| <b>C. Erklärungsansätze der Tertiarisierung</b> .....                                    | 31 |
| I. Angebots- und Nachfragehypothese .....  | 31 |
| II. Outsourcing .....  | 32 |
| III. Katalysatorfunktion .....   | 32 |
| IV. Informations- und Kommunikationstechnologie .....                                    | 33 |
| <b>D. Makroökonomische Implikationen</b> .....   | 33 |
| I. Auswirkungen auf die Produktivität .....  | 33 |
| II. Auswirkungen auf den Arbeitsmarkt .....  | 33 |
| <b>E. Internationalisierung der Dienstleistungswirtschaft</b> .....                      | 35 |
| I. Leistungsformen .....   | 35 |
| II. Effekte und Potenziale .....   | 36 |
| III. Reaktionen in der unionalen Rechtsetzung – Die Dienstleistungs-<br>richtlinie ..... | 37 |

## 2. Teil. Freier Dienstleistungsverkehr im Primärrecht

|  |    |
|--|----|
| <b>§ 3 Dienstleistungsfreiheit</b> ..... | 43 |
| <b>A. Gewährleistungsgehalt</b> .....    | 46 |
| I. In sachlicher Hinsicht .....          | 46 |

## Inhaltsübersicht

|   |     |
|---|-----|
| II. Abgrenzung zu anderen Grundfreiheiten   | 58  |
| III. In persönlicher Hinsicht   | 68  |
| IV. Bereichsausnahmen   | 70  |
| <b>B. Beeinträchtigung</b>  | 78  |
| I. Taugliche Formen   | 79  |
| II. Taugliche Verpflichtungsadressaten  | 90  |
| <b>C. Rechtfertigung</b>  | 94  |
| I. Methodik des Gerichtshofs  | 94  |
| II. Abschließendes Sekundärrecht  | 95  |
| III. Vorliegen eines Rechtfertigungsgrundes   | 98  |
| IV. Verhältnismäßigkeit   | 106 |
| <b>D. Sonderfall Schutzpflichten</b>  | 120 |
| I. Herleitung   | 120 |
| II. Auswirkungen auf das Vergabeverfahren   | 121 |
| <b>E. Legalausnahme des Art. 106 Abs. 2 AEUV</b>  | 123 |
| I. Tatbestand   | 124 |
| II. Rechtsfolge   | 128 |
| <b>F. Konkurrenz zum Europäischen Wettbewerbsrecht</b>  | 128 |
| I. Verpflichtungsadressaten der Art. 101 ff. AEUV   | 128 |
| II. Gewährleistungsgehalt der Art. 101 ff. AEUV   | 129 |
| III. Auflösung des Konkurrenzverhältnisses  | 130 |
| <b>§ 4 Bindungen der unionalen Rechtsetzung</b>   | 135 |
| <b>A. Formelle Bindungen</b>  | 136 |
| I. Binnenmarktbezogene Kompetenzgrundlagen  | 137 |
| II. Verkehrsbezogene Kompetenzgrundlagen  | 147 |
| III. Schutzzumfangsbezogene Kompetenzgrundlagen   | 150 |
| <b>B. Materielle Bindungen</b>  | 152 |
| I. Bindungsgrund  | 152 |
| II. Bindungsumfang  | 154 |
| <b>3. Teil. Freier Dienstleistungsverkehr im Sekundärrecht</b>                                |     |
| <b>§ 5 Sekundärrecht im Allgemeinen und Regulierung nationaler Residuen</b>                   | 185 |
| <b>A. Verhältnis der Dienstleistungsrichtlinie zu anderen Unionsakten</b>                     | 187 |
| <b>B. Dienstleistungsbegriff</b>  | 188 |
| I. Definition   | 188 |
| II. Exemplarische Subsumtion  | 188 |
| III. Abgrenzung zur Warenverkehrsfreiheit   | 190 |
| <b>C. Ausnahmen vom Anwendungsbereich</b>   | 191 |
| I. Umfassender Ansatz als Ausgangspunkt   | 191 |
| II. in horizontaler Hinsicht  | 191 |
| III. in vertikaler Hinsicht   | 287 |
| <b>§ 6 Die Ausformung des freien Dienstleistungsverkehrs in der Dienstleistungsrichtlinie</b> | 316 |
| <b>A. Freiheit der Dienstleistungserbringung</b>  | 318 |
| I. Entstehungsgeschichte  | 318 |
| II. Gewährleistungsgehalt   | 321 |
| III. Beeinträchtigung   | 326 |
| IV. Rechtfertigung  | 330 |
| V. Ausnahmen nach den Art. 18, 35   | 380 |
| VI. Verhältnis zu Bestimmungs- und Herkunftslandprinzip                                       | 384 |

|  |     |
|--|-----|
| VII. Konkurrenz zu Kapitel V   | 385 |
| VIII. Widerspruch zu anderen Sekundärrechtsakten                     | 388 |
| <b>B. Freiheit des Dienstleistungsempfangs</b>                       | 391 |
| I. Unzulässige Diskriminierungen                                     | 391 |
| II. Unzulässige Beschränkungen                                       | 396 |
| III. Anwendbarkeit des Art. 17                                       | 400 |
| <b>C. Bedeutung der Art. 56 f. AEUV</b>                              | 401 |
| I. Rückgriffsmöglichkeiten   | 401 |
| II. Künftige Bedeutung   | 401 |
| <b>4. Teil. Umsetzung ins deutsche Recht</b>                         |     |
| <b>§ 7 Umsetzungsmaßnahmen</b>                                       | 405 |
| <b>A. Gewerberecht</b>   | 406 |
| I. Materieller Inhalt der in § 4 Abs. 1 GewO enthaltenen Privilegien | 406 |
| II. Anwendungsbereich der in § 4 Abs. 1 GewO enthaltenen Privilegien | 407 |
| III. Niederlassungsbegriff   | 407 |
| IV. Auswirkungen auf das Verordnungsrecht                            | 408 |
| <b>B. Verwaltungsverfahrenrecht</b>                                  | 408 |
| I. Umsetzungsmechanismus   | 409 |
| II. Allgemeine Grundsätze  | 409 |
| III. Allgemeine Hilfspflichten                                       | 409 |
| IV. Konkrete Hilfspflichten  | 409 |
| V. Binnenmarktinformationssystem                                     | 410 |
| <b>§ 8 Konsequenzen einer unzureichenden Umsetzung</b>               | 411 |
| Entscheidungsverzeichnis   | 413 |
| Sachverzeichnis  | 417 |

**beck-shop.de**

# Inhaltsverzeichnis

# beck-shop.de

|  |       |
|--|-------|
| Vorwort .....                          | V     |
| Inhaltsübersicht .....                 | VII   |
| Abkürzungsverzeichnis .....            | XXIII |
| Allgemeines Literaturverzeichnis ..... | XXXI  |

## 1. Teil. Grundlagen des Rechts zum freien Dienstleistungsverkehr in Europa .....

1

### § 1 Geschichtliche Entwicklungslinien .....

1

#### A. Die Erbringung von Dienstleistungen im Altertum .....

2

I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....

2

II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....

3

III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....

3

#### B. Die Erbringung von Dienstleistungen im Mittelalter .....

5

I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....

5

II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....

6

III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....

7

#### C. Die Erbringung von Dienstleistungen in der Moderne .....

9

I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....

9

II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....

11

III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....

12

#### D. Die Erbringung von Dienstleistungen in der Gegenwart .....

14

I. Wirtschaftspolitische Rahmenbedingungen .....

14

II. Rechtliche Rahmenbedingungen .....

16

III. Auswirkungen auf den Dienstleistungssektor .....

18

IV. Die Entwicklung des EU-Dienstleistungsrechts im Besonderen .....

20

1. Primärrecht .....

20

2. Sekundärrecht .....

22

### § 2 Ökonomische Grundlagen .....

27

#### A. Ökonomisches Dienstleistungsverständnis .....

28

#### B. Ökonomische Kennzeichen des Dienstleistungssektors .....

29

#### C. Erklärungsansätze der Tertiarisierung .....

31

I. Angebots- und Nachfragehypothese .....

31

II. Outsourcing .....

32

III. Katalysatorfunktion .....

32

IV. Informations- und Kommunikationstechnologie .....

33

#### D. Makroökonomische Implikationen .....

33

I. Auswirkungen auf die Produktivität .....

33

II. Auswirkungen auf den Arbeitsmarkt .....

33

#### E. Internationalisierung der Dienstleistungswirtschaft .....

35

I. Leistungsformen .....

35

II. Effekte und Potenziale .....

36

## Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| III. Reaktionen in der unionalen Rechtsetzung – Die Dienstleistungsrichtlinie | 37        |
| 1. Transaktionskostensenkung als Liberalisierungsziel                         | 37        |
| 2. Unzulänglichkeiten de lege lata  | 38        |
| 3. Erhoffte Effekte   | 39        |
| 4. Modelltheoretische Studien   | 40        |
| a) Studie von Copenhagen Economics  | 40        |
| b) Studie von DIW und ifo   | 40        |
| c) Studie der Wirtschaftsuniversität Wien                                     | 41        |
| d) Bewertung  | 41        |
| 5. Umverteilungseffekte   | 42        |
| <b>2. Teil. Freier Dienstleistungsverkehr und Primärrecht</b>                 | <b>43</b> |
| <b>§ 3 Dienstleistungsfreiheit</b>  | <b>43</b> |
| <b>A. Gewährleistungsgehalt</b>   | <b>46</b> |
| I. In sachlicher Hinsicht   | 46        |
| 1. Dienstleistungsbegriff   | 46        |
| a) Allgemeine Auslegungsgrundsätze  | 46        |
| b) Entgeltlichkeit  | 46        |
| aa) Methodik des Gerichtshofs   | 46        |
| bb) Wirtschaftsbezug der Tätigkeit  | 47        |
| cc) Bestehen eines Austauschverhältnisses                                     | 48        |
| dd) Relevanz von Moralvorstellungen   | 50        |
| (1) auf mitgliedstaatlicher Ebene   | 51        |
| (2) auf Unionsebene   | 52        |
| c) Selbständigkeit  | 52        |
| 2. Unionsbezug der Tätigkeit  | 53        |
| 3. Grenzüberschreitende Tätigkeit   | 53        |
| a) Ansässigkeit als entscheidendes Kriterium                                  | 53        |
| b) Mögliche Fallgruppen   | 55        |
| aa) Aktive Dienstleistungsfreiheit  | 55        |
| bb) Passive Dienstleistungsfreiheit   | 55        |
| cc) Korrespondenzdienstleistungsfreiheit                                      | 57        |
| c) Ausklammerung von Inländerdiskriminierungen                                | 57        |
| II. Abgrenzung zu anderen Grundfreiheiten                                     | 58        |
| 1. Art. 57 Abs. 1 AEUV als Ausgangspunkt                                      | 58        |
| 2. Übertragung auf die Grundfreiheitenabgrenzung                              | 58        |
| a) Warenverkehrsfreiheit  | 58        |
| aa) Grundsatz   | 58        |
| bb) Vorgehen bei hybriden Maßnahmen   | 59        |
| (1) Methodik des EuGH   | 59        |
| (2) Trennbarkeit  | 59        |
| (3) Schwerpunktbestimmung   | 59        |
| b) Niederlassungsfreiheit   | 62        |
| c) Arbeitnehmerfreizügigkeit  | 66        |
| d) Kapitalverkehrsfreiheit  | 66        |
| e) Zahlungsverkehrsfreiheit   | 68        |
| III. In persönlicher Hinsicht   | 68        |
| 1. Natürliche Personen  | 68        |
| 2. Juristische Personen   | 69        |
| IV. Bereichsausnahmen   | 70        |
| 1. Vorbehalt für die Ausübung öffentlicher Gewalt                             | 70        |
| a) Ratio Legis  | 70        |

|  |           |
|--|-----------|
| b) Tatbestand .....  | 70        |
| c) Rechtsfolge .....   | 73        |
| 2. Vorbehalt für das Verkehrswesen .....                                 | 74        |
| <b>B. Beeinträchtigung .....</b>   | <b>78</b> |
| I. Taugliche Formen .....  | 79        |
| 1. Belastende Wirkung .....  | 79        |
| 2. Fallgruppen .....   | 80        |
| a) Offene Diskriminierungen .....  | 80        |
| b) Verdeckte Diskriminierungen .....                                     | 81        |
| c) Diskriminierung unter EU-Ausländern .....                             | 83        |
| d) Beschränkungen .....  | 84        |
| aa) Definition .....   | 84        |
| bb) Marktzugangsbezug als entscheidendes Kriterium .....                 | 84        |
| (1) Aussagekraft des Art. 57 Abs. 3 AEUV .....                           | 85        |
| (2) Verbot von Marktzugangsbeschränkungen .....                          | 85        |
| (3) Gleichlauf von Beschränkungen des Ziel- und<br>Herkunftsstaats ..... | 88        |
| cc) Reichweite des Marktzugangskriteriums .....                          | 89        |
| II. Taugliche Verpflichtungsadressaten .....                             | 90        |
| 1. Staatliche Maßnahmen .....  | 90        |
| 2. Kollektive Regeln von Verbänden .....                                 | 91        |
| 3. Maßnahmen Privater .....  | 92        |
| 4. Zivilrechtsrelevanz der Dienstleistungsfreiheit .....                 | 93        |
| <b>C. Rechtfertigung .....</b>   | <b>94</b> |
| I. Methodik des Gerichtshofs .....                                       | 94        |
| II. Abschließendes Sekundärrecht .....                                   | 95        |
| III. Vorliegen eines Rechtfertigungsgrundes .....                        | 98        |
| 1. Sonderregel für Ausländer .....                                       | 98        |
| a) Funktion der Vorschrift .....   | 98        |
| b) Anwendungsbereich .....   | 99        |
| c) Tatbestand .....  | 100       |
| aa) Allgemeines .....  | 100       |
| bb) Gesellschaftliches Grundinteresse .....                              | 100       |
| (1) Mögliche Rechtfertigungsgründe .....                                 | 100       |
| (2) Perspektive .....  | 102       |
| cc) Qualifizierter Gefährungsgrad .....                                  | 103       |
| d) Rechtsfolge .....   | 104       |
| 2. Zwingendes Allgemeininteresse .....                                   | 104       |
| a) Anwendungsbereich .....   | 104       |
| b) Zulässige Allgemeinwohlgründe .....                                   | 105       |
| IV. Verhältnismäßigkeit .....  | 106       |
| 1. Einzelfallorientierung .....  | 106       |
| 2. Eignung .....   | 107       |
| 3. Erforderlichkeit .....  | 107       |
| a) Einschätzungsprärogative der Mitgliedstaaten .....                    | 107       |
| b) Fallgruppen .....   | 108       |
| aa) Verbot von Doppelkontrollen .....                                    | 108       |
| bb) Kooperationspflicht .....  | 113       |
| cc) Verbraucherleitbild .....  | 114       |
| dd) Integrationsdichte .....   | 116       |

## Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| 4. Angemessenheit   | 119 |
| 5. Verbot willkürlicher Diskriminierungen und verschleierter Beschränkungen | 119 |
| <b>D. Sonderfall Schutzpflichten</b>  | 120 |
| I. Herleitung   | 120 |
| II. Auswirkungen auf das Vergabeverfahren                                   | 121 |
| <b>E. Legalausnahme des Art. 106 Abs. 2 AEUV</b>                            | 123 |
| I. Tatbestand   | 124 |
| 1. Normadressaten   | 124 |
| a) Erfasste Institutionen   | 124 |
| b) Vergleich zur Dienstleistungsfreiheit                                    | 126 |
| 2. Maß der Aufgabenverhinderung   | 126 |
| II. Rechtsfolge   | 128 |
| <b>F. Konkurrenz zum Europäischen Wettbewerbsrecht</b>                      | 128 |
| I. Verpflichtungsadressaten der Art. 101 ff. AEUV                           | 128 |
| II. Gewährleistungsgehalt der Art. 101 ff. AEUV                             | 129 |
| III. Auflösung des Konkurrenzverhältnisses                                  | 130 |
| <b>§ 4 Bindungen der unionalen Rechtsetzung</b>                             | 135 |
| <b>A. Formelle Bindungen</b>  | 136 |
| I. Binnenmarktbezogene Kompetenzgrundlagen                                  | 137 |
| 1. Erleichterung der Dienstleistungserbringung                              | 137 |
| a) Regelungsgegenstand  | 137 |
| aa) Gegenseitige Anerkennung  | 137 |
| bb) Koordinierung   | 139 |
| (1) Bezugspunkt   | 139 |
| (2) Koordinierungsbegriff   | 140 |
| (a) Definition  | 140 |
| (b) Positive Abstimmung   | 140 |
| (c) Negative Abstimmung   | 141 |
| cc) Erlass von Verwaltungsverfahren- bzw. Verwaltungsorganisationsrecht     | 142 |
| dd) Verhältnis von Koordinierung und gegenseitiger Anerkennung              | 142 |
| b) Grenzüberschreitender Bezug  | 143 |
| c) Erleichterungserfordernis  | 144 |
| 2. Liberalisierung der Dienstleistungserbringung                            | 145 |
| a) Regelungsgegenstand  | 146 |
| b) Vorrang produktionsbezogener Liberalisierung                             | 147 |
| II. Verkehrsbezogene Kompetenzgrundlagen                                    | 147 |
| 1. Binnenverkehrsträger   | 147 |
| a) Kompetenzgrundlagen  | 147 |
| b) Berücksichtigungspflicht   | 148 |
| 2. Luft- und Seeschifffahrt   | 148 |
| III. Schutzzumfangsbezogene Kompetenzgrundlagen                             | 150 |
| <b>B. Materielle Bindungen</b>  | 152 |
| I. Bindungsgrund  | 152 |
| II. Bindungsumfang  | 154 |
| 1. Unionsgrundrechte  | 154 |
| a) Zugunsten des Dienstleistungserbringers                                  | 154 |
| aa) Erwerbsbezogene Unionsgrundrechte                                       | 154 |
| (1) Sachlicher Schutzbereich  | 154 |



|   |            |
|---|------------|
| (2) Persönlicher Schutzbereich .....  | 156        |
| (3) Beeinträchtigung .....  | 158        |
| (4) Rechtfertigung .....  | 159        |
| (a) Art. 16 EuGR-Charta als Sonderfall? .....                                     | 159        |
| (b) Die Schranken aus Art. 52 EuGR-Charta .....                                   | 160        |
| (aa) Vorbehalt des Gesetzes .....   | 160        |
| (bb) Wesensgehaltsgarantie .....  | 160        |
| (cc) Verhältnismäßigkeit .....  | 160        |
| bb) Eigentumsfreiheit .....   | 162        |
| (1) Schutzbereich .....   | 162        |
| (2) Eigentumsrelevante Maßnahme .....   | 164        |
| (a) Erfordernis einer belastenden Wirkung .....                                   | 164        |
| (b) Beeinträchtigungsformen .....   | 165        |
| (3) Rechtfertigung .....  | 166        |
| (a) Eigentumsentziehung .....   | 167        |
| (b) Nutzungsbeschränkung .....  | 167        |
| (c) Verhältnismäßigkeit .....   | 168        |
| b) Zugunsten des Dienstleistungsempfängers .....                                  | 169        |
| c) Gleichheitsrechte .....  | 171        |
| aa) Verpflichtungsadressaten .....  | 171        |
| bb) Anforderungen .....   | 171        |
| (1) Vergleichsgruppenbildung .....  | 172        |
| (2) Gleich- bzw. Ungleichbehandlung .....   | 172        |
| cc) Rechtfertigungsmöglichkeiten .....  | 173        |
| (1) Objektiver Rechtfertigungsgrund .....   | 173        |
| (2) Verhältnismäßigkeitsprüfung .....   | 173        |
| dd) Rechtsfolge .....   | 174        |
| 2. Querschnittsklauseln .....   | 175        |
| a) Allgemeines .....  | 175        |
| b) Darstellung .....  | 175        |
| aa) Umweltschutz .....  | 175        |
| bb) Gesundheitsschutz .....   | 177        |
| cc) Verbraucherschutz .....   | 178        |
| dd) Produktsicherheit .....   | 180        |
| 3. Grundfreiheiten .....  | 180        |
| a) Union als Verpflichtungsadressat .....   | 181        |
| b) Bindungswirkung des Art. 57 Abs. 3 AEUV .....                                  | 183        |
| c) Bindungswirkung der Art. 62, 52 AEUV .....                                     | 184        |
| <b>3. Teil. Freier Dienstleistungsverkehr im Sekundärrecht .....</b>              | <b>185</b> |
| <b>§ 5 Sekundärrecht im Allgemeinen und Regulierung nationaler Residuen .....</b> | <b>185</b> |
| <b>A. Verhältnis der Dienstleistungsrichtlinie zu anderen Unionsakten ..</b>      | <b>187</b> |
| <b>B. Dienstleistungsbegriff .....</b>  | <b>188</b> |
| I. Definition .....   | 188        |
| II. Exemplarische Subsumtion .....  | 188        |
| III. Abgrenzung zur Warenverkehrsfreiheit .....                                   | 190        |
| <b>C. Ausnahmen vom Anwendungsbereich .....</b>                                   | <b>191</b> |
| I. Umfassender Ansatz als Ausgangspunkt .....                                     | 191        |
| II. In horizontaler Hinsicht .....  | 191        |

## Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| 1. Auf die gesamte Richtlinie bezogene Ausnahmen                    | 192 |
| a) Nicht wirtschaftliche Dienstleistungen von allgemeinem Interesse | 192 |
| b) Finanzdienstleistungen   | 193 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 193 |
| bb) Ratio Legis   | 193 |
| cc) Reichweite  | 193 |
| (1) Struktur  | 194 |
| (2) Inhalt  | 194 |
| dd) Umsetzung in nationales Recht                                   | 195 |
| ee) Rechtsfolge   | 196 |
| (1) Banken  | 196 |
| (2) Wertpapierdienstleistungen                                      | 197 |
| (3) Versicherungen  | 199 |
| (4) Vermittler  | 201 |
| (5) Reform der europäischen Finanzaufsicht                          | 203 |
| (6) Bedeutung der Dienstleistungsfreiheit                           | 203 |
| c) Elektronische Kommunikationsnetze und zugehörige Dienste         | 204 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 204 |
| bb) Ratio Legis   | 204 |
| cc) Tatbestand  | 205 |
| dd) Reichweite  | 206 |
| ee) Rechtsfolge   | 206 |
| ff) Bedeutung der Art. 56 f. AEUV                                   | 209 |
| d) Verkehrsdienstleistungen   | 209 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 209 |
| bb) Ratio Legis   | 209 |
| cc) Reichweite  | 209 |
| dd) Rechtsfolge   | 210 |
| (1) Sekundärrecht aufgrund von Art. 91 Abs. 1 AEUV                  | 210 |
| (2) Sekundärrecht aufgrund von Art. 100 Abs. 2 AEUV                 | 212 |
| ee) Bedeutung der Dienstleistungsfreiheit                           | 213 |
| e) Leiharbeitsagenturdienste  | 213 |
| f) Gesundheitsdienstleistungen                                      | 215 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 215 |
| bb) Ratio Legis   | 215 |
| cc) Reichweite  | 215 |
| dd) Rechtsfolge   | 217 |
| g) Audiovisuelle Dienstleistungen                                   | 221 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 221 |
| bb) Ratio Legis   | 221 |
| cc) Reichweite  | 221 |
| (1) Audiovisuelle Dienste   | 221 |
| (2) Rundfunk  | 222 |
| dd) Rechtsfolge   | 222 |
| ee) Bedeutung der Dienstleistungsfreiheit                           | 223 |
| h) Glücksspiele   | 223 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 224 |
| bb) Ratio Legis   | 224 |
| cc) Reichweite  | 224 |
| dd) Umsetzung ins deutsche Recht                                    | 226 |
| ee) Rechtsfolge   | 227 |

|   |     |
|---|-----|
| i) Ausübung öffentlicher Gewalt                                       | 235 |
| j) Soziale Dienstleistungen   | 236 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 236 |
| bb) Ratio Legis   | 237 |
| cc) Voraussetzungen   | 237 |
| dd) Rechtsfolge   | 239 |
| k) Private Sicherheitsdienste   | 240 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 240 |
| bb) Ratio Legis   | 240 |
| cc) Reichweite  | 240 |
| dd) Umsetzung ins deutsche Recht                                      | 240 |
| ee) Rechtsfolge   | 242 |
| l) Notare und Gerichtsvollzieher                                      | 243 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 243 |
| bb) Ratio Legis   | 243 |
| cc) Reichweite  | 244 |
| dd) Rechtsfolge   | 244 |
| (1) Notardienste als Ausübung von Hoheitsgewalt                       | 244 |
| (a) Sekundärrechtliche Vorgaben                                       | 244 |
| (b) Aussagen der Rechtsprechung                                       | 245 |
| (c) Ansichten im Schrifttum   | 246 |
| (2) Rechtfertigungsfähigkeit von Beeinträchtigungen                   | 247 |
| 2. Im Anwendungsbereich beschränkte Ausnahmen                         | 248 |
| a) Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse        | 248 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 248 |
| bb) Ratio Legis   | 248 |
| cc) Betrauung als zwingende Anforderung                               | 248 |
| dd) Beispielhaft genannte Sekundärrechtsakte                          | 249 |
| (1) Postsektor  | 249 |
| (2) Elektrizitätssektor   | 250 |
| (3) Gassektor   | 252 |
| (4) Wasserverteilung und -versorgung sowie<br>Abwasserbewirtschaftung | 252 |
| (5) Abfallbewirtschaftung   | 254 |
| b) Angelegenheiten, die unter andere Sekundärrechtsakte fallen        | 254 |
| aa) Entstehungsgeschichte   | 254 |
| bb) Ratio Legis   | 256 |
| cc) Begriff der Angelegenheit   | 256 |
| dd) Erfasste Bereiche   | 257 |
| (1) Tätigkeiten von Rechtsanwälten                                    | 257 |
| (2) Tätigkeiten von Abschlussprüfern                                  | 260 |
| (3) Berufsqualifikationsbezogene Tätigkeiten                          | 263 |
| (a) Anwendungsbereich   | 263 |
| (b) Regelungsinhalt   | 263 |
| (aa) Marktzugangsrecht  | 263 |
| (bb) Marktverhaltensrecht   | 264 |
| (cc) Verwaltungszusammenarbeit  | 266 |
| (dd) Verhältnis zu anderen Sekundärrechtsakten                        | 266 |
| (c) Verhältnis zu Art. 16   | 267 |
| (d) Rechtsfolgen  | 268 |
| (4) Tätigkeiten mit Bezug zur Arbeitnehmer-<br>entsendung             | 268 |
| (a) Anwendungsbereich   | 268 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| (b) Regelungsinhalt  | 269 |
| (c) Verhältnis zu Art. 16                                      | 270 |
| (d) Rechtsfolgen   | 270 |
| (5) Tätigkeiten mit Bezug zur Datenverarbeitung                | 274 |
| (6) Freizügigkeitsbezogene Angelegenheiten                     | 275 |
| (7) Koordinierung der Systeme sozialer Sicherheit              | 276 |
| (8) Verbringung von Abfällen                                   | 278 |
| c) Vorbehalt zugunsten einer Berufsgruppe                      | 280 |
| d) Internationales Privatrecht                                 | 281 |
| e) Immaterialgüterrechte                                       | 283 |
| f) Zulassung von Leasing-Fahrzeugen                            | 283 |
| g) Gesetzliche vorgeschriebene Notarbeteiligung                | 285 |
| h) Gerichtliche Beitreibung von Forderungen                    | 286 |
| 3. In Art. 16 vorgesehene Ausnahmen                            | 286 |
| III. In vertikaler Hinsicht                                    | 287 |
| 1. Strukturelle Vorgaben                                       | 287 |
| a) Entstehungsgeschichte                                       | 287 |
| b) Bedeutungsgehalt  | 288 |
| c) Struktur  | 288 |
| 2. Nicht betroffene Bereiche                                   | 289 |
| a) Privatisierung öffentlicher Dienstleistungserbringer        | 289 |
| aa) Entstehungsgeschichte                                      | 289 |
| bb) Ratio Legis  | 289 |
| cc) Reichweite   | 289 |
| dd) Rechtsfolge  | 290 |
| (1) Auslegung des Merkmals Eigentumsordnung                    | 291 |
| (2) Inhalt des Merkmals Eigentumsordnung                       | 292 |
| (3) Zwischenergebnis   | 293 |
| b) Liberalisierung bestimmter Dienstleistungssektoren          | 293 |
| c) Abschaffung von Dienstleistungsmonopolen                    | 294 |
| d) Gewährung von Beihilfen                                     | 296 |
| 3. Nicht berührte Bereiche                                     | 296 |
| a) Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse | 296 |
| b) Kulturelle oder sprachliche Vielfalt/Medienpluralismus      | 298 |
| c) Strafrecht  | 300 |
| aa) Entstehungsgeschichte                                      | 300 |
| bb) Regelungsziel  | 300 |
| cc) Regelungsinhalt  | 300 |
| dd) Rechtsfolge  | 301 |
| d) Arbeitsrecht  | 305 |
| e) Soziale Sicherheit  | 306 |
| aa) Entstehungsgeschichte                                      | 306 |
| bb) Ratio Legis  | 306 |
| cc) Regelungsinhalt  | 306 |
| dd) Rechtsfolge  | 307 |
| f) Grundrechte   | 308 |
| g) Tarifvertrags- und Arbeitskampfrecht                        | 310 |
| 4. Steuerrecht   | 312 |
| 5. Internationales Privatrecht                                 | 314 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>§ 6 Die Ausformung des freien Dienstleistungsverkehrs in der Dienstleistungsrichtlinie</b> ..... | 316 |
| <b>A. Freiheit der Dienstleistungserbringung</b> .....  | 318 |
| I. Entstehungsgeschichte .....  | 318 |
| II. Gewährleistungsgehalt .....   | 321 |
| 1. Dienstleistungserbringer .....   | 321 |
| 2. Dienstleistungsempfänger .....   | 322 |
| 3. Grenzüberschreitender Bezug .....  | 322 |
| 4. Kein Niederlassungsbezug .....   | 322 |
| a) Fehlende Niederlassung im Zielstaat .....  | 322 |
| aa) Terminologie der Richtlinie .....   | 322 |
| bb) Umsetzung in deutsches Recht .....  | 323 |
| b) Verfahren bei mehreren Niederlassungen .....   | 326 |
| III. Beeinträchtigung .....   | 326 |
| 1. Bestehen einer Anforderung .....   | 326 |
| 2. Tauglicher Verpflichtungsadressat .....  | 329 |
| IV. Rechtfertigung .....  | 330 |
| 1. Anforderungen des Art. 16 Abs. 2 .....   | 330 |
| a) Verbindlichkeitsgrad .....   | 330 |
| aa) Meinungsstand .....   | 330 |
| bb) Streitentscheid durch Normauslegung .....   | 331 |
| cc) Umsetzung in deutsches Recht .....  | 335 |
| b) Katalogtatbestände .....   | 335 |
| aa) Niederlassungserfordernis .....   | 335 |
| bb) Infrastrukturverbot .....   | 336 |
| cc) Genehmigungs-, Registrierungs- oder Mitgliedschafts-  |     |
| erfordernis .....   | 336 |
| dd) Verbot eines Anstellungszwangs .....  | 339 |
| ee) Verbot eines Ausweiszwangs .....  | 340 |
| ff) Verbot ausrüstungsbezogener Anforderungen .....   | 340 |
| gg) Verbot der in Art. 19 genannten Beschränkungen .....  | 342 |
| (1) Sachlicher Bezugspunkt der Regelung .....   | 342 |
| (2) Persönlicher Bezugspunkt der Regelung .....   | 343 |
| 2. Diskriminierungsverbot .....   | 346 |
| 3. Anforderungen des Art. 14 .....  | 347 |
| a) Anwendbarkeit .....  | 347 |
| b) Katalogtatbestände .....   | 348 |
| 4. Grundsatz der Verhältnismäßigkeit .....  | 352 |
| a) Mögliche Rechtfertigungsgründe .....   | 352 |
| aa) Reduktion des Kanons .....  | 352 |
| bb) Inhalt des Kanons .....   | 353 |
| cc) Primärrechtskonformität .....   | 355 |
| (1) Querschnittsklauseln .....  | 355 |
| (2) Unionsgrundrechte .....   | 356 |
| (3) Dienstleistungsfreiheit .....   | 357 |
| b) Eignung und Erforderlichkeit .....   | 357 |
| c) Umsetzung in deutsches Recht .....   | 360 |
| 5. Verwaltungsvollzug .....   | 362 |
| a) Kontrollzuständigkeiten .....  | 362 |
| b) Brückenfunktion der Amtshilfевorschriften .....  | 365 |
| aa) Umsetzungsmechanismus .....   | 365 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| bb) Inhalt der Art. 28 ff. und Umsetzung in deutsches<br>Recht               | 367 |
| (1) Allgemeine Amtshilfegrundsätze   | 367 |
| (a) Begriff  | 367 |
| (b) Formelle Grenzen   | 368 |
| (c) Materielle Grenzen   | 369 |
| (d) Rechtsschutzmöglichkeiten  | 371 |
| (2) Allgemeine Verpflichtungen, Art. 32 f.                                   | 372 |
| (a) Vorwarnungsmechanismus   | 372 |
| (b) Auskunft über Kompetenz und Zuverlässigkeit                              | 373 |
| (3) Pflichten des Zielstaats gegenüber dem Nieder-<br>lassungsstaat, Art. 31 | 374 |
| (4) Pflichten des Niederlassungsstaats gegenüber dem<br>Zielstaat, Art. 29   | 375 |
| (5) Auffangvorschrift, Art. 28 Abs. 1  | 377 |
| (6) Binnenmarktinformationssystem, Art. 34 Abs. 1                            | 378 |
| c) Bestehen von Anreizdefiziten?   | 378 |
| V. Ausnahmen nach den Art. 18, 35  | 380 |
| 1. Tatbestand des Art. 18  | 380 |
| 2. Tatbestand des Art. 35  | 382 |
| 3. Umsetzung in deutsches Recht  | 384 |
| VI. Verhältnis zu Bestimmungs- und Herkunftslandprinzip                      | 384 |
| VII. Konkurrenz zu Kapitel V   | 385 |
| 1. Im Falle der Vollharmonisierung   | 385 |
| 2. Im Falle der Mindestharmonisierung  | 386 |
| a) Art. 16 als zweiter Rechtmäßigkeitsfilter                                 | 386 |
| b) Art. 16 als zusätzlicher Legitimationsgrund                               | 388 |
| VIII. Widerspruch zu anderen Sekundärrechtsakten                             | 388 |
| <b>B. Freiheit des Dienstleistungsempfangs</b>                               | 391 |
| I. Unzulässige Diskriminierungen   | 391 |
| 1. Allgemeines Diskriminierungsverbot  | 392 |
| a) Gewährleistungsgehalt   | 392 |
| b) Beeinträchtigung  | 392 |
| c) Rechtfertigung  | 393 |
| 2. Verbot der Diskriminierung durch Zugangsbedingungen                       | 394 |
| a) Gewährleistungsgehalt   | 394 |
| b) Beeinträchtigung  | 395 |
| c) Rechtfertigung  | 395 |
| 3. Verhältnis zu Art. 20 Abs. 1  | 396 |
| II. Unzulässige Beschränkungen   | 396 |
| 1. Gewährleistungsgehalt   | 396 |
| 2. Beeinträchtigung  | 397 |
| a) Diskriminierungsverbot  | 397 |
| b) Beschränkungsverbot   | 398 |
| 3. Rechtfertigung  | 399 |
| 4. Anwendbarkeit des Art. 18   | 400 |
| III. Anwendbarkeit des Art. 17   | 400 |
| <b>C. Bedeutung der Art. 56 f. AEUV</b>                                      | 401 |
| I. Rückgriffsmöglichkeiten   | 401 |
| II. Künftige Bedeutung   | 401 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>4. Teil. Umsetzung ins deutsche Recht</b> .....                            | 405 |
| <b>§ 7 Umsetzungsmaßnahmen</b> .....  | 405 |
| <b>A. Gewerberecht</b> .....  | 406 |
| I. Materieller Inhalt der in § 4 Abs. 1 GewO enthaltenen<br>Privilegien ..... | 406 |
| II. Anwendungsbereich der in § 4 Abs. 1 GewO enthaltenen<br>Privilegien ..... | 407 |
| III. Niederlassungsbegriff .....  | 407 |
| IV. Auswirkungen auf das Verordnungsrecht .....                               | 408 |
| <b>B. Verwaltungsverfahrenrecht</b> .....                                     | 408 |
| I. Umsetzungsmechanismus .....  | 409 |
| II. Allgemeine Grundsätze .....   | 409 |
| III. Allgemeine Hilfspflichten .....  | 409 |
| IV. Konkrete Hilfspflichten .....   | 409 |
| V. Binnenmarktinformationssystem .....  | 410 |
| <b>§ 8 Konsequenzen einer unzureichenden Umsetzung</b> .....                  | 411 |
| Entscheidungsverzeichnis .....  | 413 |
| Sachverzeichnis .....   | 417 |