

Grundrisse des Rechts

# Öffentliches Wirtschaftsrecht

Bearbeitet von  
Von Prof. Dr. Winfried Kluth

1. Auflage 2019. Buch. XXV, 462 S. Softcover  
ISBN 978 3 406 53126 2  
Format (B x L): 12,8 x 19,4 cm

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII

## 1. Teil. Grundlagen

§ 1. Gegenstand und systematische Einordnung des öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	1
I. Öffentliches Wirtschaftsrecht, Wirtschaftsverfassungsrecht und Wirtschaftsverwaltungsrecht .....	1
II. Interne Systematik des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	2
1. Allgemeiner Teil des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	2
2. Kernmaterien des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	5
III. Öffentliches Wirtschaftsrecht und Wirtschaftsprivatrecht ...	11
IV. Bezüge zu weiteren Rechtsmaterien .....	11
1. Raumordnungs-, Bau- und Fachplanungsrecht .....	11
2. Gesundheitsrecht .....	12
3. Arbeitsrecht .....	13
4. Sicherheitsrecht .....	13
5. Steuerrecht .....	13
6. Wirtschaftsstrafrecht .....	14
V. Beziehungen zu anderen wirtschaftsbezogenen Wissen- schaftsgebieten .....	14
1. Volkswirtschaftslehre und Institutionenökonomik .....	14
2. Betriebswirtschaftslehre .....	17
3. Organisationssoziologie .....	17
§ 2. Grundbegriffe des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	17
I. Wirtschaft, Wirtschaftssubjekte und Wirtschaftsgüter .....	17
II. Markt und Marktwirtschaft .....	19
1. Allgemeine Begrifflichkeit .....	19
2. Inkurs: Die wirtschaftstheoretischen Grundlagen der Marktwirtschaft .....	20
III. Wettbewerb .....	28
IV. Wirtschaftsverfassung und Marktordnung .....	30
V. Wirtschaftsaufsicht und -überwachung .....	30
VI. Wirtschaftslenkung .....	32
VII. Reglementierung .....	33
VIII. Regulierung .....	34

§ 3. Territorialitätsbezug des öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	36
I. Die Bedeutung des Territorialitätsprinzips für das öffentliche Wirtschaftsrecht .....	36
II. Ausgangspunkt: Das Staatsgebiet als Wirtschafts(rechts)gebiet .....	37
III. Entwicklungsstufen der Entterritorialisierung .....	39
<b>2. Teil. Rechtsquellen, Rechtsebenen, Zuständigkeitsordnung und Handlungsinstrumente im Öffentlichen Wirtschaftsrecht</b>	
§ 4. Die Rechtsquellen und Rechtsebenen des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	41
I. Bundes- und Landesrecht .....	41
II. Recht der Europäischen Union .....	41
III. Völkerrecht .....	42
IV. Private Normsetzung .....	42
V. Das Mehrebenensystem im Bereich des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	43
§ 5. Instrumente des Wirtschaftsverwaltungsrechts .....	43
I. Überblick und Systematik .....	43
II. Exekutive Normsetzung .....	44
III. Wirtschaftsverwaltungsakte .....	44
IV. Wirtschaftsverwaltungsrechtliche Verträge .....	44
V. Informelles und informationelles Verwaltungshandeln .....	45
<b>3. Teil. Marktrahmenrecht</b>	
§ 6. Allgemeine Vorgaben für das Wirtschaftssystem: Wirtschaftsverfassungsrecht .....	46
I. Begriff und Funktion der Wirtschaftsverfassung .....	46
II. Die Wirtschaftsverfassung der Bundesrepublik Deutschland .....	47
III. Die Wirtschaftsverfassung der Europäischen Union .....	48
IV. Die Suche nach einer Weltwirtschaftsverfassung .....	50
§ 7. Die Relevanz allgemeiner Rechtsprinzipien für das Öffentliche Wirtschaftsrecht .....	51
I. Grundrechte .....	52
1. Allgemeine Lehren .....	52
2. Berufsfreiheit – Art. 12 Abs. 1 GG .....	58
3. Eigentumsgewährleistung .....	72
4. Wettbewerbsfreiheit .....	81
5. Unverletzlichkeit der Wohnung .....	82
6. Datenschutzgrundrecht .....	82
II. EU-Grundrechtecharta .....	85

III. Europäische Menschenrechtskonvention .....	89
IV. EU-Grundfreiheiten .....	90
1. Allgemeine Lehren .....	91
2. Niederlassungsfreiheit .....	107
3. Dienstleistungsfreiheit .....	114
4. Liberalisierung im Bereich der Niederlassungs- und Dienstleistungsfreiheit durch Sekundärrecht, insbeson- dere Berufsanerkennungsrichtlinie und Dienstleistungs- richtlinie .....	119
5. Weitere Grundfreiheiten .....	131
V. Rechtsstaatsprinzip .....	135
1. Gesetzmäßigkeit des Verwaltungshandelns .....	136
2. Vorhersehbarkeit und Vertrauensschutz .....	145
3. Bestimmtheitsgrundsatz .....	148
4. Grundsatz der Verhältnismäßigkeit .....	150
VI. Sozialstaatsprinzip .....	150
1. Rechtliche Struktur als Staatszielbestimmung .....	150
2. Sachliche Relevanz für das Öffentliche Wirtschaftsrecht	152
VII. Umweltstaatsprinzip .....	153
VIII. Subsidiaritätsprinzip .....	155
1. Regelungsgehalt auf staatlicher und unionsrechtlicher Ebene .....	155
2. Konkretisierung für Einzelbereiche des Öffentlichen Wirtschaftsrechts .....	157
§ 8. Wirtschaftspolitik .....	158
I. Gegenstand und Abgrenzung der Wirtschaftspolitik .....	158
II. Zuständigkeiten im Bereich der Wirtschafts- und Wäh- rungspolitik .....	159
§ 9. Die Organisation der Wirtschaftsverwaltungsbehörden .....	161
I. Die staatliche Wirtschaftsverwaltung in Bund und Ländern	161
1. Unmittelbare Bundesverwaltung .....	161
2. Berufskammern auf Bundesebene .....	162
II. Behörden der Wirtschaftsverwaltung auf Landesebene .....	162
1. Unmittelbare Landesverwaltung .....	162
2. Kommunalverwaltungen .....	163
III. Die funktionale Selbstverwaltung der Wirtschaft durch Kammern .....	164
1. Begriff der (funktionalen) Selbstverwaltung .....	164
2. Erscheinungsformen der Selbstverwaltung im öffentli- chen Wirtschaftsrecht im Überblick .....	166
3. Aufgabentypologie der Kammern .....	169
4. Verfassungs- und unionsrechtliche Grundlagen und Rah- menbedingungen der Kammerorganisation .....	172
IV. Wirtschaftsverwaltungsbehörden der Europäischen Union ..	186

1. Unionsbehörden und Agenturen .....	186
2. Vertikale Kooperation .....	187
3. Horizontale Kooperation .....	187
V. Einbeziehung Privater in die Wirtschaftsverwaltung .....	188
1. Beileihung Privater .....	188
2. Inpflichtnahme Privater .....	190
3. Private Wirtschaftsverbände .....	192
<b>4. Teil. Der Staat als Akteur des Wirtschaftslebens</b>	
§ 10. Allgemeine Wirtschaftslenkung .....	194
I. Begriff und Erscheinungsformen der Wirtschaftslenkung ...	194
II. Ziele, Methoden und Instrumente der Wirtschaftslenkung ..	195
1. Ziele der Wirtschaftslenkung .....	195
2. Ebenen der Wirtschaftslenkung .....	196
3. Instrumente der Wirtschaftslenkung .....	196
§ 11. Subventions- und Beihilfenrecht .....	197
I. Begriffsklärungen und Rechtsgrundlagen des Subventionsrechts .....	197
1. Subvention, Beihilfe, Zuschuss .....	197
2. Rechtsgrundlagen des Subventionsrechts .....	198
II. Verfassungsrechtlicher Rahmen .....	198
1. Vorbehalt des Gesetzes .....	199
2. Zuständigkeit zur Regelung und Vergabe von Subventionen .....	199
3. Anspruch auf Subventionsgewährung .....	200
4. Änderung und Aufhebung von Subventionsregelungen .....	200
III. Der unionsrechtliche Rahmen: das EU-Beihilfenrecht .....	201
1. Begriff der Beihilfe .....	201
2. Vereinbarkeit mit dem Binnenmarkt .....	204
3. Beihilfverfahrensrecht .....	205
IV. Das Subventionsrechtsverhältnis .....	207
1. Einstufige Ausgestaltung des Subventionsrechtsverhältnisses .....	207
2. Zweistufige Ausgestaltung des Subventionsrechtsverhältnisses .....	208
3. Die Subventionskontrolle .....	208
V. Rückforderung und Rückabwicklung von Subventionen ....	209
1. Rückforderung und Rückabwicklung nach deutschem Recht .....	209
2. Rückforderung und Rückabwicklung nach europäischem Recht .....	210

§ 12. Vergaberecht .....	212
I. Begriff, Rechtsgrundlagen und Entwicklung des Vergaberechts .....	212
II. Allgemeine Strukturen und Grundsätze des Vergaberechts .....	214
1. Anwendungsbereich des Vergaberechts .....	214
2. Grundsätze der Vergabe, § 97 Abs. 1, 2 GWB .....	218
3. Auswahlkriterien .....	220
4. Verfahrensarten .....	223
5. Vergabeentscheidung und Auftragserteilung .....	223
6. Fehlerfolgen .....	223
7. Kündigung öffentlicher Aufträge .....	224
III. Einzelheiten des gesetzlichen Vergaberechts oberhalb der Schwellenwerte .....	225
1. Auftraggeberbegriff des § 99 GWB .....	225
2. Offenes und nicht-offenes Verfahren .....	228
3. Weitere Verfahrensarten .....	230
4. Rechtsschutzfragen .....	231
IV. Einzelheiten des haushaltsrechtlichen Vergaberechts unterhalb der Schwellenwerte .....	233
1. Vergabe nach den Vergabe- und Vertragsordnungen .....	233
2. Vergabe nach der UVgO .....	235
§ 13. Das Recht der öffentlichen Unternehmen und Beteiligungen ....	237
I. Begriffsklärungen und tatsächlicher Befund .....	237
1. Begriffsklärungen .....	237
2. Erscheinungsformen und tatsächliche Bedeutung öffentlicher Unternehmen und Beteiligungen .....	239
II. Rechtsformen öffentlicher Unternehmen und Beteiligungen .....	239
1. Öffentlich-rechtliche Organisationsrechtsformen .....	239
2. Privatrechtliche Organisationsrechtsformen .....	240
3. Beteiligungsformen .....	241
4. Statusfragen öffentlicher Unternehmen .....	241
III. Zulässigkeit öffentlicher Unternehmen und Beteiligungen ..	242
1. Bindung an die Verbandskompetenz .....	242
2. Unterscheidung von wirtschaftlicher und nicht-wirtschaftlicher Betätigung .....	243
3. Anforderungen der Schrankentrias .....	243
4. Einfachgesetzliche zivilrechtliche Schranken .....	247
5. Rechtsschutz gegen die wirtschaftliche Betätigung der öffentlichen Hand .....	248
6. Gewinnerzielung durch öffentliche Unternehmen der Daseinsvorsorge .....	249
7. Die Fälle der Randnutzung .....	250
IV. Steuerung und Kontrolle öffentlicher Unternehmen und Beteiligungen .....	251

1. Anforderungen an den Gründungs- und Beteiligungsakt	251
2. Anforderung an die Steuerung und Kontrolle öffentlicher Unternehmen und Beteiligungen	251
3. Anforderungen an die Aufgabe von öffentlichen Unternehmen und Beteiligungen	252
§ 14. Öffentliches Wettbewerbsrecht	252
I. Begriffsklärungen und Rechtsgrundlagen	253
II. Verfassungs- und unionsrechtliche Grundlagen	255
1. Grundrechtseingriff durch Konkurrenz	255
2. Vorgaben des Art. 106 AEUV	255
3. Bedeutung des Art. 14 AEUV	258
<b>5. Teil. Gewerberecht</b>	
§ 15. Allgemeines Gewerberecht	260
I. Rechtsgrundlagen	260
II. Begriff des Gewerbes	262
1. Definition	262
2. Gewerbsmäßigkeit	263
3. Gewerbs(un)fähigkeit	265
4. Gewerbetreibender	267
III. Die einzelnen Gewerbearten	267
1. Grundsätze des stehenden Gewerbes	268
2. Überwachungspflichtige Anlagen	271
3. Personalerlaubnisse	274
4. Überwachungsbedürftige Gewerbe nach § 38 GewO	290
5. Gewerbeuntersagung	291
6. Reisegewerbe	298
7. Recht der Messen, Ausstellungen und Märkte	301
IV. Das Gaststättenrecht als besonderes Gewerberecht	309
1. Entwicklung der Rechtsgrundlagen	309
2. Erlaubnispflichten	311
3. Rücknahme und Widerruf der Gaststättenerlaubnis	317
§ 16. Handwerksrecht	318
I. Rechtsgrundlagen und Grundsatzfragen	318
1. Rechtsgrundlagen und Rechtsentwicklung	318
2. Vereinbarkeit mit Verfassungsrecht	320
II. Handwerksbegriff	321
1. Handwerksfähigkeit und Handwerksmäßigkeit	321
2. Betriebsformen	322
3. Ausbildung, Berufsbild und Berufsrecht im Handwerk	325
III. Das zulassungspflichtige Handwerk	326
1. Die Eintragung in die Handwerksrolle	326
2. Meisterprüfung und Ausnahmetatbestände	327

3. Erweiterungen des Betätigungsfeldes durch § 5 HwO ...	329
4. Handwerkskarte und weitere Anzeigepflichten .....	330
5. Stellvertretung und Fortführung .....	331
IV. Zulassungsfreie Handwerke und handwerksähnliche Ge- werbe .....	331
1. Begriffsbestimmung .....	331
2. Anwendung der Handwerksordnung .....	332
V. Wirtschaftsüberwachung im Handwerksrecht .....	333
1. Handwerksrechtliche Untersagung und Schließung .....	333
2. Gewerberechtliche Untersagung .....	334
§ 17. Ladenöffnungsrecht .....	334
I. Rechtsgrundlagen .....	334
II. Länderregelungen im Überblick .....	335
1. Allgemeine Ladenöffnungszeiten .....	335
2. Ladenöffnung im Ausnahmefall .....	336
3. Schutz der Arbeitnehmer .....	338
III. Ausgewählte Einzelfragen .....	339
1. Antragsrechte von Verkaufsstelleninhabern .....	339
2. Rechte der Religionsgemeinschaften .....	339
3. Antragsrechte von Gewerkschaften, Arbeitgeber- und Wirtschaftsverbänden, Kammern .....	340
<b>6. Teil. Regulierungsverwaltungsrecht</b>	
§ 18. Grundlagen des Regulierungsverwaltungsrechts .....	341
I. Entwicklung und Begriff des Regulierungsverwaltungs- rechts .....	342
1. Begriff der Regulierung .....	342
2. Historische Entwicklung .....	342
3. Anlass der Regulierung .....	343
4. Ziele und Funktionen von Regulierung .....	344
II. Unions- und verfassungsrechtlicher Rahmen .....	345
1. Unionsrechtliche Rahmenbedingungen .....	345
2. Verfassungsrechtliche Rahmenbedingungen .....	345
III. Regulierungsbehörden und Regulierungsverfahren .....	345
1. Regulierungsbehörden .....	345
2. Instrumente des Regulierungsverwaltungsrechts .....	348
§ 19. Telekommunikationsrecht .....	349
I. Grundlagen .....	349
1. Rechtsgrundlagen .....	349
2. Begriff der Telekommunikation .....	350
3. Besonderheiten des Telekommunikationssektors .....	350
4. Ziele der Regulierung .....	351
II. Marktstrukturregulierung .....	352
1. Eröffnungskontrolle .....	352



2. Verteilung knapper Güter .....	352
3. Marktregulierungsverfahren .....	353
III. Marktverhaltensregulierung .....	356
1. Netzzugang .....	356
2. Entgeltregulierung .....	358
IV. Entflechtung vertikal integrierter Unternehmen .....	361
V. Besondere Missbrauchsaufsicht .....	362
VI. Universaldienstleistungen .....	362
§ 20. Energierecht .....	363
I. Grundlagen .....	364
1. Rechtsgrundlagen .....	364
2. Geschäftsfelder im Energiesektor .....	365
3. Zweck und Regulierungsziele .....	366
II. Regulierung des Marktzutritts .....	367
III. Regulierung des Netzbetriebs .....	367
1. Netzanschluss und Netzzugang .....	367
2. Entgeltregulierung .....	368
3. Ausnahmen .....	370
IV. Entflechtung .....	370
1. Vorgaben für alle Netzbetreiber .....	371
2. Vorgaben für Verteilernetzbetreiber .....	371
3. Vorgaben für Transportnetzbetreiber .....	372
V. Missbrauchsaufsicht .....	374
VI. Energielieferung an Letztverbraucher .....	374
§ 21. Eisenbahnrecht .....	375
I. Grundlagen .....	375
1. Rechtsgrundlagen .....	376
2. Begriff .....	377
3. Regulierungsziele .....	378
II. Gewährleistung eines funktionsfähigen Schienennetzes .....	378
1. Verfassungsrechtliche Gewährleistungsverantwortung .....	378
2. Neu- und Ausbaivorhaben .....	379
3. Erhaltung des Bestandsnetzes .....	380
III. Regulierung des Marktzutritts .....	381
IV. Regulierung des Netzbetriebes .....	382
1. Zusammenschluss und Netzzugang .....	382
2. Entgeltregulierung .....	383
V. Entflechtung .....	384
VI. Verbraucherschutz im Eisenbahnwesen .....	385
<b>7. Teil. Das Recht der reglementierten freien Berufe</b>	
§ 22. Grundkonzeption des freien Berufs .....	386
I. Begriff und Erscheinungsformen .....	386

II. Der reglementierte freie Beruf im deutschen und europäischen Recht .....	389
1. Zuordnung der Gesetzgebungskompetenzen für das Recht der freien Berufe .....	389
2. Verkammerung der freien Berufe .....	390
III. Die Einordnung des Berufsrechts und der Berufsordnungen .....	390
1. Historische Entwicklung des Berufsrechts .....	390
2. Von der Standesordnung zur delegierten staatlichen Rechtsetzung .....	391
§ 23. Berufszugangsregelungen und Marktverhaltensrecht der freien Berufe .....	393
I. Berufszugangsregelungen .....	393
1. Zulassungsanforderungen nach deutschem Recht .....	393
2. Anforderungen nach Unionsrecht: die EU-Berufsanerkennungsrichtlinie 2005/36/EG .....	394
3. Regelungen für Drittstaatsangehörige .....	394
II. Marktzugang in Fällen vorübergehender Dienstleistungserbringung im Binnenmarkt .....	395
III. Marktverhaltensrecht der reglementierten freien Berufe .....	398
1. Bedeutung und Entwicklungslinien der Rechtspraxis .....	398
2. Organisationsbezogene Anforderungen .....	399
3. Werberecht .....	411
4. Gesetzliche Preisregulierung .....	412
§ 24. Berufsaufsicht und Berufserrichtbarkeit der freien Berufe .....	412
I. Die Berufsaufsicht über die freien Berufe .....	412
II. Die Berufserrichtbarkeit der freien Berufe .....	413
<b>8. Teil. Rechtsschutz im Öffentlichen Wirtschaftsrecht</b>	
§ 25. Verwaltungsgerichtlicher Rechtsschutz .....	416
I. Grundlagen .....	416
II. Klagen gegen Aufsichtsmaßnahmen .....	417
III. Klagen auf Zulassung .....	421
IV. Konkurrentenklagen .....	423
1. Konkurrentengleichstellungsklage .....	423
2. Konkurrentenabwehrklage .....	424
3. Konkurrentenverdrängungsklage .....	427
V. Rechtsschutz in Bezug auf Regulierungsentscheidungen .....	432
1. Abdrängende Sonderzuweisung in § 75 EnWG .....	432
2. Gerichtliche Kontrolldichte .....	434
3. Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen im gerichtlichen Verfahren .....	435

§ 26. Rechtsschutz im Vergaberecht .....	437
I. Rechtsschutz oberhalb der Schwellenwerte .....	438
II. Rechtsschutz unterhalb der Schwellenwerte .....	439
§ 27. Europa- und internationalrechtlicher Rechtsschutz .....	440
I. Europarechtlicher Rechtsschutz .....	440
1. Allgemeines .....	440
2. Rechtsschutz vor den Unionsgerichten im Beihilfen- recht .....	441
II. Internationalrechtlicher Rechtsschutz .....	445
§ 28. Die Fallbearbeitung im Wirtschaftsverwaltungsrecht .....	446
I. Einführung .....	446
II. Aufbauhinweise für die Lösung ausgewählter Fallkonstellationen .....	448
1. Klagen gegen Aufsichtsmaßnahmen .....	448
2. Rechtsschutz gegen die wirtschaftliche Betätigung einer Gemeinde .....	453
3. Rechtsschutz bei Klagen auf Zulassung .....	455
Sachverzeichnis .....	457

beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG