Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 2. Auflage V

Inhaltsverzeichnis VII

Literaturverzeichnis XV

Abkürzungsverzeichnis XIX

Autorenverzeichnis XXVII

A. Einführung (Zenke/Wollschläger) 1

B. Die Entwicklung der Staatsaufsicht über die Preise der leitungsgebundenen Energien Strom und Gas – von der Preisstopp-Verordnung 1936 zur Anreizregulierung – (Danner) 7

I. Überblick 7

II. Energiewirtschaftsgesetz 1935 und Preisstopp 1936 9
1. Die Entwicklung 9
2. Wettbewerbsfeindliche Zielsetzung des Energiewirtschaftsgesetzes 1935 9
3. Preisbewirtschaftung 10

III. Preisrechtliche Regelungen im Vorfeld der Bundestarifordnungen 11
1. Grundsatz 11
2. Preisgesetz 1954 11
3. Preisgleitklauseln 11

IV. Bundestarifordnungen 12
1. Grundlagen 12
2. Bundestarifordnung Gas 12
3. Bundestarifordnung Elektrizität 13

V. Preisrecht und kartellrechtliche Missbrauchsaufsicht 15
1. Grundlagen 15
2. Rechtsunsicherheit 15
3. Vorrang der Preisaufsicht 16

VI. Preisrecht und Liberalisierung 16
1. Neue Verhältnisse 16
2. Fortgeltende Strompreisaufsicht 17
3. Verbändevereinbarungen 18
4. Uneinheitliche Strompreisaufsicht 18
5. Energiewirtschaftsgesetz 2005 18
a) Grundlagen 18
b) Netzzugang 19

c) Regulierung der Netzentgelte 20
d) Startschwierigkeiten 20
e) Missbrauchsaufsicht 21

VII. Fazit 22
1. Staatliche Preisaufsicht 22
2. Kostenorientierung 22
3. Praxis der Strompreisaufsicht 23
4. Zivilrechtliche Billigkeitskontrolle 23
5. Versorgungsqualität, Versorgungssicherheit 23

C. Rechtsgrundsätze der Preisbildung (Zenke/Wollschläger) 25

I. Überblick 25

II. Preiskontrolle gem. § 315 BGB 28
1. Reichweite der Norm 28
2. Anwendbarkeit des § 315 BGB 28
3. Der § 315 BGB bei der Verabredung des sog. Ausgangspreises 28
a) Die direkte Anwendung des § 315 BGB bei Ausgangspreis 28
b) Die analoge Anwendung des § 315 BGB bei Ausgangspreis? 33
aa) Grundsatz 33
bb) RG und BGH bejahen in bestimmten Konstellationen Handlungsnotwendigkeit 33
cc) Besteht (nach wie vor) Handlungsnotwendigkeit und -recht durch Analogie? Hier: Fehlen der planwidrigen Regelungslücke 34
dd) Besteht (nach wie vor) Handlungsnotwendigkeit und -recht durch Analogie? Hier: Vorliegen von Monopol- oder marktbeherrschender Stellung 36
ee) Besteht (nach wie vor) Handlungsnotwendigkeit und -recht durch Analogie? Hier: Daseinsvorsorge 39
c) Zwischenergebnis 41
4. Der § 315 BGB und die Preisänderung im bereits laufenden Vertragsverhältnis 41

III. Preiskontrolle gem. § 315 BGB – Rechtsfolge Billigkeitsprüfung 42
1. Grundsätze 42
2. Die Grenzen der Billigkeit 44
a) Ausfüllen des unbestimmten Rechtsbegriffes 44
b) Preisanpassung 44
c) Weitere Indizien für und gegen die Billigkeit einer Preisbildung, insbesondere bei einer im Einzelfall denkbaren Überprüfung des Ausgangspreises 46

IV. In diesem Zusammenhang: Das Verlangen der Offenlegung der Kalkulation sowie die Darlegungs- und Beweislast 47

1. Grundlagen ... 47
2. Verlangen der Offenlegung der Kalkulation ... 48
3. Die Frage nach der sog. Darlegungs- und Beweislast ... 49

V. Wann ist das Berufen auf § 315 BGB trotz eröffnetem Anwendungsbereich eigentlich noch verwehrt? ... 50
1. Grundsatz ... 50
2. Verjährung ... 50
3. Verwirkung – die Frist für den Einwand des § 315 BGB ... 50
4. Bedeutung des § 30 AVBV/§ 17 GVV, im Lichte der AGB-Problematik ... 52

VI. Preiskontrolle gem. Kartellrecht ... 54
1. Grundsatz ... 54
2. Voraussetzung: Marktbeherrschende Stellung ... 54
a) Anwendbarkeit ... 54
b) Marktstarke Position ... 54
c) Der relevante Markt ... 55
3. Kombination Marktmacht und nicht erlaubtes Ausnutzen dieser 57
4. Verbotener Missbrauch nach § 19 GWB ... 57
5. Verbotene Diskriminierung oder unbillige Behinderung nach § 20 GWB ... 58
6. Verbotener Missbrauch nach § 29 GWB ... 59
a) Struktur und Regelungsgehalt der Norm ... 59
b) Entgeltvergleich nach § 29 Satz 1 Nr. 1 GWB ... 60
c) Kontrolle nach § 29 Satz 1 Nr. 2 GWB ... 61

VII. Fazit ... 61

D. Die vertragliche Regelung von Versorgungspreisen (Eder/vom Wege) ... 63

I. Überblick ... 63

II. Konstellation von Entgeltklauseln in der Energiewirtschaft ... 63
1. Grundlagen ... 63
2. Netzanschluss- und Netznutzungsverträge ... 64
3. Lieferverträge ... 65

III. Rechtliche Rahmenbedingungen für Entgeltanpassungen ... 65
1. Grundlagen ... 65
2. Vertragliche Umsetzung der Entgeltanpassung ... 66
a) Das Recht der AGB ... 66
b) Schutzzweck ... 67
c) Anwendbarkeit des AGB-Rechts ... 67
d) Anwendbarkeit des AGB-Rechts gegenüber Unternehmen und juristischen Personen ... 68
e) Prüfungsmaßstab § 309 Nr. 1 BGB ... 68
f) Prüfungsmaßstab § 307 BGB ... 68
3. Inhalt der Entgeltanpassung: § 315 BGB ... 72

4. Kartellrecht ... 75
IV. Netznutzungsverträge ... 75
1. Grundsatz ... 75
2. Netznutzungsentgelte ... 75
a) Systematik und Weitergabe ... 75
b) Vertraglicher Umgang mit Rechtsmitteln gegen die Netzentgeltgenehmigung ... 77
3. Sonstige Entgelte ... 78
V. Lieferverträge ... 78
1. Ausprägungen ... 78
2. Steuern, Abgaben und sonstige hoheitliche Belastungen ... 78
3. Lieferentgelte ... 80
a) Möglichkeiten der Preisgestaltung und Konsequenzen für die Preisanpassung ... 80
b) Komplettpreis ... 81
c) Sonderfall: Möglichkeit der Preisanpassung durch öffentliche Bekanntgabe in Sonderkundenverträgen ... 82
d) Separate Ausweisung einzelner Entgeltbestandteile ... 82
VI. Aktuelle Gerichtsentscheidungen ... 84
1. Wegweisende Entscheidungen ... 84
2. Flüssiggas-Entscheidung des BGH ... 84
3. Hanseatisches OLG Bremen zur Wirksamkeit von Preisanpassungsklauseln in Energielieferverträgen ... 85
4. OLG Celle zur Wirksamkeit von einseitigen Leistungsbestimmungsrechten entsprechend § 5 Abs. 2 StromGVV/GasGVV ... 87
5. LG Darmstadt zur Wirksamkeit von Preisanpassungsformeln 88
VII. Fazit ... 89

E. Strommarkt und Strompreise (Pilgram) ... 91
I. Überblick ... 91
II. Preisbestimmung für Industrie und Haushaltskunden ... 91
III. Der Spotmarkt ... 96
1. Grundlagen ... 96
2. Die Preisermittlung am Auktionsmarkt ... 97
3. Ökonomische Motive für die Gebotserstellung ... 99
a) Physikalische Erfüllung finanzieller Termingeschäfte ... 99
b) Anpassung von Bandlieferungen an Stundenprofile ... 101
c) Temperaturabhängigkeit ... 101
d) Make-or-buy-Entscheidung ... 103
e) Terminspreadnutzung und Spekulationsgeschäfte ... 104
f) Windeinfluss ... 105
4. Marktmodell ... 105
IV. Der Terminmarkt ... 107

V. Preisfindung im Terminmarkt ... 108
1. Grundlagen ... 108
2. Angebotskurve des Monopolisten ... 109
3. Preiskalkulation im Stromterminmarkt ... 111
a) Grundlagen ... 111
b) Preis Primärenergieträger x Konversationsfaktor ... 112
c) Preis CO_2 x CO_2-Emissionsfaktor ... 113
d) Versicherung und Fixkosten ... 115
4. Bestimmung des Monopolgewinns ... 116

VI. Fazit ... 116

F. Gasmarkt und Gaspreise (Däuper) ... 119

I. Der Gasmarkt ... 119
1. Überblick ... 119
2. Die Struktur des Gasmarktes in Europa ... 119
3. Die bisherige Situation in Deutschland ... 120
4. Die europäischen Vorgaben zur Erdgasbinnenmarkt-realisierung ... 121
a) Grundlagen ... 121
b) Die Erdgasbinnenmarktrichtlinie 1998 ... 121
c) Die Erdgasbinnenmarktrichtlinie 2003 ... 122
d) Die Europäische Gasnetzzugangsverordnung ... 123
e) Ausblick: Das 3. Richtlinienpaket der Europäischen Kommission ... 124
5. Die Umsetzung der europäischen Vorgaben in Deutschland ... 125
a) Grundlagen ... 125
b) Das neue Gasnetzzugangsmodell nach § 20 Abs. 1b EnWG ... 125
c) Speicherzugang ... 126
6. Herausforderung durch die Liberalisierung: Langfristige Gaslieferverträge ... 127

II. Der Gaspreis ... 128
1. Die Grundlagen ... 128
2. Die Gaspreisbildung nach dem Anlegbarkeitsprinzip ... 129
3. Die Zukunft der Ölpreisbindung ... 130
4. Einzelne Gaspreiskomponenten ... 131
a) Bedeutung ... 131
b) Netzentgelte ... 131
aa) Grundlagen ... 131
bb) Die Ermittlung und Genehmigung angemessener Netzentgelte ... 132
cc) Die Gasnetzentgeltverordnung ... 133
dd) Anreizregulierung ... 133
c) Entgelte und Abgaben der Erdgaswirtschaft ... 133
aa) Grundsatz ... 133
bb) Konzessionsabgaben ... 134

cc) Erdgassteuer ... 135
5. Gerichtliche Billigkeitskontrolle nach § 315 BGB ... 135
6. Zusammenspiel von Ölpreisbindung und einzelnen Preiskomponenten ... 137

III. Fazit ... 138

G. Netznutzungsentgelte (Theobald/Kafka) ... 141

I. Paradigmenwechsel regulierter Netzzugang Strom und Gas ... 141
1. Bedeutung der Netznutzungsentgelte für die Energiepreisentwicklung ... 141
2. Regulierung des Netzzugangs ... 145
3. Regulierung der Netzentgelte ... 146
4. Wechsel von der ausschließlich kostenorientierten zur Anreizregulierung ... 147

II. Methodik kostenorientierter Ermittlung von Netzentgelten ... 148
1. Grundlagen der Entgeltbestimmung ... 148
2. Kostenartenrechnung ... 149
a) Problemlage ... 149
b) Grundlagen der Netzkostenermittlung ... 150
c) Aufwandsgleiche Kostenpositionen ... 152
d) Kalkulatorische Kostenpositionen ... 154
aa) Kalkulatorische Restwerte und Abschreibungen ... 154
bb) Kalkulatorische Eigenkapitalverzinsung ... 159
cc) Kalkulatorische Gewerbesteuer ... 162
3. Kostenstellenrechnung ... 163
4. Kostenträgerrechnung ... 165
a) Grundlagen ... 165
b) Strom ... 165
c) Gas ... 168

III. Das Genehmigungsverfahren nach § 23a EnWG ... 169
1. Grundlagen ... 169
2. Zuständige Behörden ... 169
3. Der Genehmigungsantrag ... 170
4. Die Netzentgeltgenehmigung ... 171

IV. Möglichkeiten des Rechtsschutzes gegen Netzentgeltbescheide der Regulierungsbehörden ... 173
1. Verpflichtungsbeschwerde in der Hauptsache ... 173
2. Flankierend: Das Eilverfahren ... 174
a) Effektiver Rechtsschutz ... 174
b) Antrag auf vorläufige Anordnung ... 174
c) Anordnungsanspruch und Anordnungsgrund ... 175
3. Der Weg in die Anreizregulierung ... 176
a) Verordnungshistorie ... 176
b) Systematik und Funktionsweise der Anreizregulierungsverordnung ... 177

c) Vereinfachtes Verfahren ... 180
V. Fazit ... 180

H. Fernwärmemarkt und Fernwärmepreise (Topp) ... 183
I. Fernwärmeförderung als umweltpolitisches Ziel ... 183
1. Die klimapolitische Intention ... 183
2. Fernwärmemarkt ... 184
3. Fernwärmepreis ... 187
II. Vertragsgestaltung und Preisänderungsklauseln ... 188
III. Monopolmarkt Fernwärmeversorgung? ... 191
1. Grundsatz ... 191
2. Faktisches Monopol und Umrüstkosten ... 191
3. Marktabgrenzung ... 192
4. Wettbewerbsmarkt Wärme ... 195
IV. Fernwärmeversorgung als Daseinsvorsorge? ... 195
V. Preiskontrolle nach § 315 BGB ... 197
1. Grundsatz ... 197
2. Preiskontrolle bei der leitungsgebundenen Energieversorgung mit Strom und Gas ... 197
3. Preiskontrolle bei der Fernwärmeversorgung ... 200
VI. Preiskontrolle nach dem PrKIG und nach § 307 BGB ... 205
VII. Fazit ... 205

I. Entwicklung der deutschen Wasserwirtschaft unter Berliner und Brüsseler Rahmenbedingungen (Schwarz) ... 207
I. Überblick ... 207
II. Prägende Merkmale der deutschen Wasserwirtschaft ... 208
1. Grundlagen ... 208
2. Entwicklung des Wassergebrauchs ... 208
3. Größenverteilung der Ver- und Entsorgungsunternehmen ... 210
4. Unternehmensformen ... 212
5. Rechtliche Rahmenbedingungen ... 214
6. Kostenstrukturen ... 215
III. Aktivitäten von Landeskartellbehörden ... 216
IV. Brüsseler Rahmenbedingungen ... 218
V. Szenarien, Handlungsoptionen und Ausblick ... 219

J. CO_2-Handel und Strompreise (Fuhr/Telschow) ... 223
I. Überblick ... 223
II. Emissionsberechtigungspreis und Strompreis – eine Bestandsaufnahme ... 224

1. Entwicklung des CO_2-Marktes ... 224
2. Der Einfluss des CO_2-Preises auf die Strompreise ... 226

III. Strompreisdiskussion aus Sicht der Deutschen Bahn als Stromgroßverbraucher ... 227

IV. Die Diskussion und juristische Verfahren bezüglich der Einpreisung des CO_2-Preises in den Strompreis ... 229
1. Grundlagen ... 229
2. Die Argumente im Streit um die CO_2-Einpreisung in den Strompreis ... 230
3. Berücksichtigung der Diskussion in juristischen Verfahren ... 232
a) Grundsatz ... 232
b) Verfahren beim BKartA ... 232
c) Relevanz in Verfahren der Stromtarifgenehmigung ... 235
d) Verfahren bei anderen europäischen Wettbewerbsbehörden ... 235
4. Zur Frage der rechtlichen Zulässigkeit der gegenwärtigen Einpreisungspraxis ... 236
a) Grundsatz ... 236
b) Verletzung von § 19 Abs. 1 GWB? ... 236
c) Verletzung von Art. 82 EGV? ... 239

V. Strompreisdiskussion und Gestaltung des NAP II ... 241
1. Generelle Ausgestaltung des NAP II ... 241
2. Ausgestaltung des ZuG 2012 und Schienenverkehr ... 242
3. Perspektiven für die 3. Handelsperiode ... 243

VI. Fazit ... 243

K. Resümee/Handlungsempfehlung (Zenke/Wollschläger) ... 245

I. Die Ziele der Energiepolitik und ihre Herausforderungen ... 245

II. Entwicklung des Preisrechts ... 246

III. Rechtsgrundsätze und Preisbildung ... 247

IV. Vertragsabreden und deren Haltbarkeit ... 249

V. Strommarkt und Strompreise ... 251

VI. Gasmarkt und Gaspreise ... 251

VII. Netznutzungsentgelte ... 253

VIII. Fernwärmemarkt und Fernwärmepreise ... 254

IX. Wassermarkt und Wasserpreise ... 256

X. CO_2-Zertifikate und Preise ... 256

L. Rechtsprechungsübersicht ... 261

Stichwortverzeichnis ... 279