

# Inhaltsübersicht

Einleitung .....	1
<b>Teil 1: Einführung einer zusätzlichen öffentlich-rechtlichen Organisationsform in Nordrhein-Westfalen .....</b>	<b>7</b>
A. Gesetzesgeschichte .....	7
B. Entscheidungsgründe des nordrhein-westfälischen Gesetzgebers .....	11
C. Verbreitung .....	13
<b>Teil 2: Die rechtsfähige Anstalt des öffentlichen Rechts nach nordrhein-westfälischem Kommunalrecht .....</b>	<b>15</b>
A. Gründung .....	15
B. Gegenstand des Kommunalunternehmens .....	32
C. Träger / Beteiligte einer Anstalt öffentlichen Rechts .....	50
D. Verbundmodelle .....	90
E. Innere Ordnung des Kommunalunternehmens .....	111
F. Rechtsbeziehungen zur Trägerkommune .....	186
G. Wirtschaftsführung .....	227
H. Steuerliche Rahmenbedingungen .....	232
I. Vergaberecht .....	239
J. Aufsicht .....	289
K. Auflösung des Kommunalunternehmens .....	290
<b>Teil 3: Zusammenfassung der Ergebnisse .....</b>	<b>291</b>
<b>Teil 4: Bewertung der neuen Organisationsform und Ausblick .....</b>	<b>304</b>
A. Bewertung .....	304
B. Ausblick .....	316
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>318</b>

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort des Herausgebers .....	V
Vorwort der Verfasserin .....	VI
Inhaltsübersicht .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XV
Einleitung .....	1
<b>Teil 1: Einführung einer zusätzlichen öffentlich-rechtlichen Organisationsform in Nordrhein-Westfalen .....</b>	<b>7</b>
A. Gesetzesgeschichte .....	7
B. Entscheidungsgründe des nordrhein-westfälischen Gesetzgebers .....	11
C. Verbreitung .....	13
<b>Teil 2: Die rechtsfähige Anstalt des öffentlichen Rechts nach nordrhein-westfälischem Kommunalrecht .....</b>	<b>15</b>
A. Gründung .....	15
1. Gründungsalternativen .....	15
1.1 Umwandlung .....	15
1.2 Errichtung .....	16
1.3 Alternative Gründungsverfahren .....	17
1.4 Überführung von Teilen eines Regie- / eines Eigenbetriebes / einer eigenbetriebsähnlicher Einrichtung .....	20
2. Entstehungs- / Gründungszeitpunkt .....	22
3. Anzeige- / Eintragungserfordernis .....	27
4. Marktanalyse und Branchendialog .....	30
B. Gegenstand des Kommunalunternehmens .....	32
1. Wirtschaftliches / nichtwirtschaftliches Tätigwerden .....	32
2. Geschäftsgebiet .....	34
2.1 Örtlichkeitsprinzip .....	34
2.2 Geschäftsgebiet über die Gemeindegrenzen hinaus .....	36
2.3 Ermächtigung zu grenzüberschreitendem Tätigwerden .....	41
3. Besondere Befugnisse .....	42

3.1 Anschluss- / Benutzungszwang . . . . .	42
3.2 Satzungsgewalt . . . . .	43
3.3 Verwaltungsvollstreckung . . . . .	45
3.4 Erhebung von Konzessionsabgaben . . . . .	45
<b>C. Träger / Beteiligte einer Anstalt öffentlichen Rechts . . . . .</b>	<b>50</b>
1. Öffentlich-rechtliche Anstaltsträger . . . . .	50
1.1 Trägerschaft einer kommunalen Anstalt öffentlichen Rechts . . . . .	50
1.2 Trägerschaft mehrerer öffentlich-rechtlicher Rechtsträger . . . . .	53
2. Beteiligung / Trägerschaft von natürlichen oder juristischen Personen des Privatrechts (Private) . . . . .	63
2.1 Einbeziehung von Privaten in die Organisationsstrukturen der Anstalt öffentlichen Rechts gem. § 114a GO NRW . . . . .	63
2.2 Formen der Beteiligung Privater . . . . .	67
2.2.1 Beteiligung eines Privaten am Stammkapital einer Anstalt öffentlichen Rechts nach Art eines stillen Gesellschafters . . . . .	69
2.2.2 Beteiligung eines Privaten am Stammkapital und aktive Beteiligung an der »Betriebsführung« der Anstalt öffent- lichen Rechts . . . . .	72
2.2.2.1 Privater Kapitalgeber als geborenes Mitglied im Vorstand . . . . .	73
2.2.2.2 Privater Kapitalgeber als geborenes Mitglied im Verwaltungsrat . . . . .	82
2.2.3 Privater als alleiniger Träger einer Anstalt öffentlichen Rechts . . . . .	85
<b>D. Verbundmodelle . . . . .</b>	<b>90</b>
1. Beteiligung des Kommunalunternehmens an privatrechtlichen Unternehmen . . . . .	90
2. Beteiligung des Kommunalunternehmens an öffentlich-rechtlichen Zusammenschlüssen . . . . .	93
2.1 Anstalt öffentlichen Rechts als Mitglied eines Zweckverbandes / einer kommunalen Arbeitsgemeinschaft . . . . .	93
2.1.1 Befugnis zur Mitgliedschaft in einem Zweckverband / einer kommunalen Arbeitsgemeinschaft . . . . .	93
2.1.2 Anstalt öffentlichen Rechts als Gründungsmitglied eines Zweckverbandes / einer kommunalen Arbeitsgemeinschaft . . . . .	96
2.1.3 Zusammenschluss mehrerer Kommunalunternehmen in einem Zweckverband . . . . .	99

2.2 Öffentlich-rechtliche Vereinbarungen kommunaler Anstalten öffentlichen Rechts .....	102
2.3 Andere öffentlich-rechtliche Kooperationsformen .....	104
3. Einbindung des Kommunalunternehmens in eine Holdingstruktur ..	105
4. Marktanalyseverfahren bei Beteiligungsentscheidungen des Kommunalunternehmens .....	106
<b>E. Innere Ordnung des Kommunalunternehmens .....</b>	<b>111</b>
1. Organe des Kommunalunternehmens .....	111
1.1 Vorstand .....	111
1.1.1 Aufgabe .....	111
1.1.2 Bestellung und Zusammensetzung .....	111
1.1.3 Stellung im Kommunalunternehmen .....	113
1.2 Verwaltungsrat .....	116
1.2.1 Aufgaben .....	116
1.2.2 Bestellung und Zusammensetzung .....	118
1.2.3 Weisungsbindung der vom Rat gewählten Verwaltungsrats- mitglieder .....	120
1.2.4 Vorsitz .....	123
1.2.5 Sitzungen des Verwaltungsrates .....	127
1.2.5.1 Öffentlich / nicht öffentlich .....	127
1.2.5.2 Teilnahme an den Sitzungen des Verwaltungsrates	130
1.2.5.3 Stellvertretung im Verwaltungsrat .....	134
1.2.5.4 Sitzungsgeld .....	135
1.3 Weitere Organe .....	140
2. Stellung des Personals .....	141
2.1 Arbeiter / Angestellte .....	141
2.2 Beamte .....	142
2.2.1 Dienstherrnfähigkeit .....	142
2.2.2 Dienstverhältnis .....	143
2.2.3 Beamtenrechtliches Organisationsrecht .....	144
2.3 Arbeitnehmermitbestimmung im Kommunalunternehmen .....	149
2.3.1 Arbeitnehmermitbestimmung im betrieblichen Ablauf (personelle Mitbestimmung) .....	149
2.3.2 Arbeitnehmermitbestimmung in den Gremien (direktive Mitbestimmung) .....	150
3. Personalüberleitung in der Gründungsphase .....	165

3.1 Beamte .....	165
3.1.1 Kommunalunternehmen mit Dienstherrenfähigkeit .....	165
3.1.2 Kommunalunternehmen ohne Dienstherrenfähigkeit .....	166
3.2 Arbeiter und Angestellte .....	173
3.2.1 Personalübergang bei Gründung im Wege der Gesamtrechtsnachfolge .....	173
3.2.2 Personalübergang bei Gründung im Wege der Einzelrechtsnachfolge .....	174
3.2.3 Personalübergang bei den übrigen Errichtungsformen .....	176
3.2.4 Unterrichtungspflicht und Widerspruchsrecht .....	176
3.2.5 Fortgeltung kollektivrechtlicher Regelungen .....	179
3.2.5.1 Fortgeltung bei Unternehmensgründung im Wege der Einzelrechtsnachfolge .....	179
3.2.5.2 Fortgeltung bei Unternehmensgründung im Wege der Gesamtrechtsnachfolge .....	181
3.2.6 Kollektivrecht bei Neuerrichtung eines Kommunalunternehmens bzw. Neueinstellung von Beschäftigten .....	183
4. Landesgleichstellungsgesetz .....	185
F. Rechtsbeziehungen zur Trägerkommune .....	186
1. Anstaltslast und Gewährträgerhaftung .....	186
1.1 Voraussetzungen einer Beihilfe nach Art. 87 Abs. 1 EG-Vertrag .....	189
1.1.1 Staatliche Begünstigung .....	189
1.1.2 Wettbewerbsbeeinträchtigung .....	191
1.1.3 Beeinträchtigung des zwischenstaatlichen Handels .....	192
1.2 Vertragswidrigkeit der Beihilfe .....	194
1.2.1 Ausnahmetatbestände .....	194
1.2.2 Rechtfertigung über Art. 86 Abs. 2 EG-Vertrag .....	195
1.2.2.1 Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichen Interesse .....	195
1.2.2.2 Betrauungsakt .....	201
1.2.2.3 Rechtliche oder tatsächliche Verhinderung .....	202
1.2.2.4 Kein Interessenwiderspruch .....	203
2. Gründungs-, Änderungs- und Auflösungskompetenz .....	216
3. Gemeindliche Kontrolle über Einwirkungs- und Weisungsrechte .....	217
3.1 Einwirkungs- und Weisungsrechte gegenüber dem Vorstand .....	219

3.2	Einwirkungs- und Weisungsrechte gegenüber dem Verwaltungsrat .....	220
3.3	Einwirkungs- und Weisungsrechte gegenüber einzelnen vom Rat gewählten Mitgliedern des Verwaltungsrates und gegenüber dem Vorsitzenden .....	223
4.	Informations- und Berichtspflichten .....	224
G.	Wirtschaftsführung .....	227
1.	Allgemeine Grundsätze .....	227
1.1	Finanzausstattung .....	227
1.2	Laufende Finanzierung .....	227
1.3	Gewinn- und Verlustbehandlung .....	228
1.4	Leistungen im Verhältnis zwischen Kommunalunternehmen und Gemeinde .....	228
1.5	Buchführung und Kostenrechnung .....	229
2.	Wirtschaftsplan .....	229
3.	Rechnungslegung und Prüfung .....	230
H.	Steuerliche Rahmenbedingungen .....	232
1.	Steuern bei Gründung eines Kommunalunternehmens (Grund-erwerbssteuer) .....	232
2.	Laufende Besteuerung .....	234
2.1	Hoheitliche Betätigung des Kommunalunternehmens .....	235
2.2	Kommunalunternehmen als Betrieb gewerblicher Art .....	235
I.	Vergaberecht .....	239
1.	Auftragsvergaben durch die Anstalt öffentlichen Rechts .....	239
1.1	Auftragsvergaben unterhalb der Schwellenwerte .....	240
1.2	Auftragsvergaben oberhalb der Schwellenwerte .....	245
1.2.1	Juristische Person des öffentlichen oder privaten Rechts ..	246
1.2.2	Erfüllung im Allgemeininteresse liegender Aufgaben .....	246
1.2.3	Nichtgewerblicher Art .....	247
1.2.4	Kontrolle durch eine Stelle gem. § 98 Nr. 1 oder 3 GWB .....	249
2.	Anstalt öffentlichen Rechts als Bieterin im Vergabeverfahren .....	251
2.1	Anstalt öffentlichen Rechts als Bieterin bei Vergaben der Trägerkommune .....	252
2.1.1	Kontrolle, wie über eine eigene Dienststelle .....	254

2.1.2 Überwiegende Tätigkeit für den Anstaltsträger . . . . .	258
2.2 Anstalt öffentlichen Rechts als Bieterin bei Vergaben anderer Auftraggeber . . . . .	260
2.2.1 Freihändige / vergaberechtsfreie Beauftragung des Kommunalunternehmens . . . . .	261
2.2.2 Anstalt öffentlichen Rechts als Bieterin bei ausschreibepflichtigen Auftragsvergaben . . . . .	262
2.2.2.1 Vereinbarkeit mit europäischem Vergaberecht . . . . .	263
2.2.2.2 Vereinbarkeit mit deutschem Vergaberecht . . . . .	271
2.2.2.3 Kollision europarechtlicher und nationaler Bestimmungen . . . . .	284
J. Aufsicht . . . . .	289
K. Auflösung des Kommunalunternehmens . . . . .	290
<b>Teil 3: Zusammenfassung der Ergebnisse . . . . .</b>	<b>291</b>
<b>Teil 4: Bewertung der neuen Organisationsform und Ausblick . . . . .</b>	<b>304</b>
A. Bewertung . . . . .	304
B. Ausblick . . . . .	316
<b>Literaturverzeichnis . . . . .</b>	<b>318</b>