

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b> . . . . .	7
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> . . . . .	17
<b>Einleitung</b> . . . . .	27
<b>1. Teil</b>	
<b>Rechtlicher Rahmen der Sicherheitsleistung</b> . . . . .	31
A. Bergrechtliche Zulassungsverfahren – Ein Überblick . . . . .	31
I. Besonderheiten bergbaulicher Betriebe . . . . .	31
II. Rechtsquellen der bergrechtlichen Zulassungsverfahren und Anwendungsbereich des BBergG . . . . .	33
1. Rechtsquellen der bergrechtlichen Zulassungsverfahren . . . . .	33
2. Anwendungsbereich des BBergG . . . . .	34
III. Bergbauberechtigungen . . . . .	35
1. Erlaubnis . . . . .	35
2. Bewilligung und Bergwerkseigentum . . . . .	36
3. Verfahren und Rechtsanspruch auf Erteilung und Ver- leihung . . . . .	36
IV. Betriebsplanverfahren . . . . .	37
1. Betriebsplanpflicht . . . . .	37
2. Arten von Betriebsplänen . . . . .	38
a) Hauptbetriebsplan . . . . .	38
b) Rahmenbetriebsplan . . . . .	39
c) Sonderbetriebsplan . . . . .	41
d) Abschlussbetriebsplan . . . . .	41
e) Gemeinschaftlicher Betriebsplan . . . . .	42
3. Verfahren und Rechtsanspruch auf Zulassung des Betriebsplanes . . . . .	43
V. Weitere erforderliche Genehmigungen . . . . .	44
B. Die Ermächtigungsgrundlage für das Fordern einer Sicherheits- leistung in § 56 Abs. 2 S. 1 BBergG . . . . .	44
I. Entstehungsgeschichte der Norm . . . . .	45
1. Entwicklung des Bergrechts in Deutschland . . . . .	45
2. Die Sicherheitsleistung unter Geltung des ABG . . . . .	50

3.	Weiterentwicklung der Sicherheitsleistung in den landesrechtlichen Bergesetzen . . . . .	52
4.	Übernahme der Sicherheitsleistung in das BBergG . . . . .	54
5.	Jüngste Forderungen nach einer obligatorischen Sicherheitsleistung . . . . .	55
II.	Sinn und Zweck der Sicherheitsleistung . . . . .	58
1.	Absicherung von Vorsorgemaßnahmen . . . . .	58
2.	Vollständige Wiedernutzbarmachung oder Gefahrenabwehr . . . . .	59
III.	Verpflichteter und Berechtigter der Sicherheitsleistung . . . . .	63
IV.	Die Sicherheitsleistung als Auflage oder Bedingung . . . . .	63
V.	Grundrechte, der Gleichheitssatz und der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit im Hinblick auf die Sicherheitsleistung . . . . .	66
1.	Grundrechte . . . . .	67
2.	Gleichheitssatz . . . . .	69
3.	Verhältnismäßigkeit . . . . .	69
C.	Sicherheitsleistung für Rückbaupflichten bei außerbergrechtlichen Vorhaben . . . . .	70
I.	Ermessensvorschriften . . . . .	71
1.	§ 13 Abs. 3 SeeAnlV (z. B. Offshore Windenergieanlagen) . . . . .	71
2.	§ 17 Abs. 5 BNatSchG (Ausgleichs- oder Ersatzmaßnahmen) . . . . .	72
II.	Vorschriften mit gebundenem Ermessen . . . . .	73
1.	§ 35 Abs. 5 S. 3 BauGB (z. B. Windenergieanlagen, Biogasanlagen, landwirtschaftliche Betriebe) . . . . .	73
2.	§§ 12 Abs. 1 S. 2, 17 Abs. 4a S. 1 BImSchG (Abfallentsorgungsanlagen) . . . . .	74
3.	§ 36 Abs. 3 KrWG (Deponien) . . . . .	76
III.	Vorschriften ohne Ermessen . . . . .	78
1.	§ 10 Abbrabungsgesetz NRW (Grundeigentümergebietsschätze) . . . . .	78
2.	§ 7 Abs. 1 S. 1 BbgBauAV (Grundeigentümergebietsschätze) . . . . .	78
3.	§ 22a Abs. 3 S. 4 ABergV (Abfallentsorgungseinrichtungen) . . . . .	79
IV.	Zusammenfassende Gesamtbetrachtung . . . . .	80

## 2. Teil

### Voraussetzungen für die Forderung einer Sicherheitsleistung nach

§ 56 Abs. 2 S. 1 i. V. m. § 55 Abs. 1 S. 1 Nr. 7 BBergG . . . . . 83

A. Tatbestandsvoraussetzungen für das Fordern einer Sicherheitsleistung (Das „Ob“ der Sicherheitsleistung) . . . . . 83

I. Sicherung der Erfüllung der Zulassungsvoraussetzung des § 55 Abs. 1 S. 1 Nr. 7 BBergG . . . . . 84

1. Wiedernutzbarmachung der Oberfläche . . . . . 84

a) Rechtsnatur der Wiedernutzbarmachungspflicht und Verpflichteter . . . . . 85

b) Gegenstand und Umfang der Wiedernutzbarmachung . . . . . 86

c) Geltung der naturschutzrechtlichen Eingriffsregelung . . . . . 88

d) Zwischenergebnis . . . . . 91

2. Vorsorge für die Wiedernutzbarmachung der Oberfläche . . . . . 92

a) Verordnungsermächtigung gemäß § 66 S. 1 Nr. 8 BBergG . . . . . 92

b) Vorsorge im Allgemeinen . . . . . 93

c) Planerische Vorsorge . . . . . 94

d) Technische Vorsorge . . . . . 96

e) Organisatorische Vorsorge . . . . . 97

f) Finanzielle Vorsorge . . . . . 98

aa) Notwendigkeit einer finanziellen Vorsorge . . . . . 98

bb) Insolvenzfähigkeit der finanziellen Vorsorge? . . . . . 100

cc) Finanzielle Vorsorge durch betriebliche Rückstellungen . . . . . 102

3. Zwischenergebnis . . . . . 104

II. Erforderlichkeit der Sicherheitsleistung . . . . . 104

1. Sicherstellung der Wiedernutzbarmachung durch den Unternehmer . . . . . 105

a) Anderweitige Sicherheitsleistung . . . . . 105

b) Wirtschaftliche Leistungsfähigkeit des Unternehmers . . . . . 107

aa) Notwendigkeit und Auswirkungen einer Prognose zur Wirtschaftskraft . . . . . 107

bb) Prognose über die wirtschaftliche Leistungsfähigkeit . . . . . 114

(1) Gegenstand der Prognose und relevanter Zeitraum . . . . . 114

(2) Kriterien . . . . . 115

(a)	Insolvenzstatistik des Statistischen Bundesamtes . . . . .	115
(b)	Externe Kredit-Ratings . . . . .	117
(c)	Unternehmenskennzahlen . . . . .	119
(d)	Konzernstruktur, Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag . . . . .	120
(e)	Zuverlässigkeit des Unternehmers in der Vergangenheit . . . . .	121
(f)	Allgemeine Markt- und Konjunktur-entwicklung . . . . .	121
c)	Zwischenergebnis . . . . .	122
2.	Sicherstellung der Wiedernutzbarmachung durch Dritte . . . . .	122
a)	Inanspruchnahme Dritter nach Vorschriften des BBergG . . . . .	123
aa)	Inanspruchnahme der zur Vertretung berechtig-ten Personen und des Berechtigungsinhabers . . . . .	123
bb)	Inanspruchnahme des Rechtsnachfolgers . . . . .	124
cc)	Inanspruchnahme des Insolvenzverwalters . . . . .	124
b)	Inanspruchnahme Dritter zur Gefahrenabwehr nach § 4 Abs. 2 und 3 BBodSchG . . . . .	128
aa)	Inanspruchnahme des Insolvenzverwalters . . . . .	129
bb)	Inanspruchnahme des Rechtsnachfolgers . . . . .	130
cc)	Inanspruchnahme des Grundstückseigentümers . . . . .	130
c)	Auswahl zwischen mehreren Verantwortlichen . . . . .	132
d)	Zwischenergebnis . . . . .	133
3.	Sicherstellung der Wiedernutzbarmachung durch die Öffentliche Hand . . . . .	133
III.	Zwischenergebnis . . . . .	135
B.	Entschließungs- und Auswahlermessen der Behörde . . . . .	136
I.	Entschließungsermessen auf Null reduziert . . . . .	136
II.	Auswahlermessen (Das „Wie“ der Sicherheitsleistung) . . . . .	137
1.	Allgemeine Anforderungen an die Sicherheitsleistung . . . . .	138
a)	Anforderungen aus dem Sinn und Zweck der Sicherheitsleistung . . . . .	138
aa)	Insolvenzfestigkeit der Sicherheit . . . . .	138
bb)	Liquidität der Sicherheit . . . . .	138
cc)	Bonität der Sicherheit . . . . .	139

dd)	Flexibilität und geringer Verwaltungsaufwand . . .	140
ee)	Geltungsdauer der Sicherheitsleistung . . . . .	140
b)	Weitere Anforderungen . . . . .	141
2.	Art der Sicherheitsleistung . . . . .	142
a)	Sicherheiten gemäß § 232 BGB . . . . .	142
b)	Personalsicherheiten . . . . .	143
aa)	Bürgschaft . . . . .	143
(1)	Rechtsnatur und vertragliche Grundlage der Bürgschaft . . . . .	144
(2)	Arten der Bürgschaft . . . . .	145
(3)	Eignung der Bürgschaft als Sicherheitsleistung nach § 56 Abs. 1 S. 2 BBergG . . . . .	147
bb)	Selbständige Garantie . . . . .	149
cc)	Schuld(-mit)übernahme, Schuldbeitritt . . . . .	150
dd)	Patronatserklärung . . . . .	151
c)	Realsicherheiten . . . . .	152
aa)	Grundpfandrechte . . . . .	153
bb)	Hinterlegung von Geld oder Wertpapieren . . . . .	156
cc)	Pfandrechte an beweglichen Sachen, Forderungen und anderen Rechten . . . . .	159
(1)	Verpfändung beweglicher Sachen . . . . .	159
(2)	Verpfändung von Forderungen und anderen Rechten . . . . .	160
dd)	Sicherungsübereignung und Sicherungszession . . . . .	161
d)	Weitere Arten von Sicherheiten . . . . .	162
aa)	Betriebliche Rückstellungen und Rücklagen . . . . .	162
bb)	Versicherung . . . . .	166
cc)	Ausfallkasse, Gemeinschaftsfonds oder Sicherheitenpool . . . . .	167
e)	Kombination aus mehreren geeigneten Sicherheiten . . . . .	169
f)	Zwischenergebnis . . . . .	170
3.	Höhe der Sicherheitsleistung . . . . .	171
a)	Sicherungsbedarf der Höhe nach . . . . .	172
b)	Maßgeblicher Zeitpunkt, dynamische Betriebsentwicklung . . . . .	173
c)	Anpassung der Höhe der Sicherheitsleistung während der Laufzeit des Betriebsplanes . . . . .	176
aa)	Erheblichkeitsschwelle . . . . .	176
bb)	Anfängliche Über- oder Unterdeckung . . . . .	178
cc)	Nachträgliche Unterdeckung – Erhöhung der Sicherheitsleistung . . . . .	180

dd) Nachträgliche Überdeckung – Teilfreigabe der Sicherheitsleistung . . . . .	180
d) Zwischenergebnis . . . . .	182
4. Dauer der Sicherheitsleistung . . . . .	183
a) Sicherungsbedarf nach Ablauf des Betriebsplanes . .	183
b) Akzessorietät der Nebenbestimmung und Verhältnis- mäßigkeit . . . . .	188
aa) Akzessorietät der Nebenbestimmung . . . . .	188
bb) Verhältnismäßigkeit . . . . .	188
III. Zwischenergebnis . . . . .	190
C. Formelle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen . . . . .	191

### **3. Teil**

<b>Rechtsschutz gegen die Auferlegung einer Sicherheitsleistung . . . .</b>	<b>193</b>
A. Sachentscheidungsvoraussetzungen für die verwaltungsgericht- liche Klage . . . . .	193
I. Anfechtungs- oder Verpflichtungsklage als statthafte Klageart . . . . .	193
1. Klage des Unternehmers . . . . .	193
2. Klage eines Dritten . . . . .	197
II. Klagebefugnis . . . . .	197
III. Übrige Zulässigkeitsvoraussetzungen . . . . .	200
B. Begründetheit der verwaltungsgerichtlichen Klage . . . . .	201
I. Gerichtlicher Überprüfungsmaßstab bei unbestimmten Rechtsbegriffen – Beurteilungsspielraum der Bergbehörde . .	201
1. Grundsatz der vollen gerichtlichen Überprüfbarkeit . . .	201
2. Ausnahme bei Beurteilungsspielraum . . . . .	202
II. Gerichtlicher Überprüfungsmaßstab bei Ermessensent- scheidungen . . . . .	205
C. Einstweiliger Rechtsschutz . . . . .	206
I. Einstweiliger Rechtsschutz gemäß § 80 Abs. 5 VwGO . . . .	206
II. Einstweiliger Rechtsschutz gem. § 123 VwGO . . . . .	209

### **4. Teil**

<b>Zusammenfassung und Ergebnis . . . . .</b>	<b>211</b>
-----------------------------------------------	------------

<b>Literatur- und Schriftenverzeichnis</b> . . . . .	221
<b>I. Literatur</b> . . . . .	221
<b>II. Verwaltungsvorschriften</b> . . . . .	233