

Dirk Strohe

Demarkationen und
Bezugsbindungen in gewerblichen
Energielieferverträgen



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

1	EINFÜHRUNG.....	1
1.1	Gegenstand der Arbeit	1
1.2	Das Geflecht gewerblicher Energielieferverträge	3
1.2.1	Stromwirtschaft.....	3
1.2.2	Gaswirtschaft	5
1.3	Demarkationen und Bezugsbindungen	6
1.3.1	Demarkationen.....	6
1.3.2	Bezugsbindungen.....	7
1.4	Die Liberalisierung der Energiewirtschaft.....	9
2	EG-KARTELLRECHT.....	12
2.1	Art. 81 Abs. 1 EGV.....	12
2.1.1	Anwendbarkeit auf die Energiewirtschaft	12
2.1.2	Anwendbarkeit auf Lieferverträge.....	13
2.1.3	Vereinbarung zwischen Unternehmen	14
2.1.4	Handelsbeeinträchtigung	15
2.1.5	Wettbewerbsbeschränkung.....	17
2.1.6	Spürbarkeit.....	19
2.1.6.1	Marktabgrenzung.....	20
2.1.6.1.1	Sachlich relevanter Markt	21
2.1.6.1.2	Räumlich relevanter Markt	24
2.1.6.2	Bagatellfälle.....	28
2.1.6.3	Bündeltheorie	31
2.1.7	Rechtsfolge	36
2.2	Freistellung nach Art. 81 Abs. 3 und GVO	38
2.2.1	Überblick über GVO.....	38
2.2.1.1	VO 1983/83, 1984/83, Auslauf-fristen	39
2.2.1.2	VO 2790/99	39
2.2.2	Anwendbarkeit der VO 1983/83 und 1984/83 auf Energielieferverträge	40
2.2.2.1	Auslegungsgrundsätze für GVO	40
2.2.2.2	Gas und Strom als „Waren“ im Sinne des EGV	41
2.2.2.3	Anderer Warenbegriff in GVO 1983/83 bzw. 1984/83?.....	42
2.2.2.4	Ausschluß mangels Markenqualität?	43

2.2.2.5	Freistellung trotz Marktbeherrschung?	44
2.2.2.6	Zwischenergebnis	44
2.2.3	Freistellungsvoraussetzungen	44
2.2.3.1	Bezugsbindungen: Voraussetzungen der GVO 1984/83	44
2.2.3.1.1	Vereinbarungen zwischen zwei Unternehmen	44
2.2.3.1.2	Wiederverkauf	45
2.2.3.1.3	Gesamtbedarfsdeckung	46
2.2.3.1.4	Zusammentreffen mit Demarkationen	47
2.2.3.1.5	Vertragslaufzeit	48
2.2.3.2	Demarkationen: Voraussetzungen der GVO 1983/83	49
2.2.3.2.1	Alleinvertriebsvereinbarung	49
2.2.3.2.2	Zusammentreffen mit Bezugsbindungen ...	49
2.2.3.2.3	Ausschluß durch Art. 3 lit (c)?	50
2.2.4	Anwendbarkeit der VO 2790/1999 auf Energiefieferverträge	51
2.2.5	Freistellungsvoraussetzungen der VO 2790/99	51
2.2.5.1	Zwei oder mehr Unternehmen	51
2.2.5.2	Unternehmen unterschiedlicher Vertriebsstufe	51
2.2.5.3	Keine Wettbewerber	52
2.2.5.3.1	Grundsatz	52
2.2.5.3.2	Ausnahme	54
2.2.5.4	Marktanteilsschwellen: nicht über 30%	55
2.2.5.5	Zeitliche Beschränkung: 5 Jahre	55
2.2.5.6	Schwarze Klausel: Verkaufsbeschränkungen	57
2.2.6	Folgen der Nichtfreistellung	57
2.3	Einzelfreistellung nach Art. 81 Abs. 3 EGV	58
2.4	Art. 82 EGV	60
2.4.1	Marktbeherrschende Stellung	61
2.4.2	Wesentlicher Teil des Gemeinsamen Marktes	64
2.4.3	Mißbräuchliche Ausnutzung	66
2.4.4	Rechtsfolge	69
2.5	Art. 86 Abs. 2 EGV	70
2.5.1	Dienstleistung	70

2.5.2	Allgemeines wirtschaftliches Interesse	71
2.5.3	Betraug	72
2.5.4	Verhinderung der Aufgabenerfüllung	76
3	NATIONALES KARTELLRECHT	79
3.1	Verhältnis zum EG-Kartellrecht	79
3.2	§ 1 GWB	81
3.2.1	Anwendbarkeit des GWB auf Energielieferverträge.....	81
3.2.2	Tatbestand des § 1 GWB	83
3.2.2.1	Vereinbarungen zwischen Unternehmen	83
3.2.2.2	Miteinander im Wettbewerb stehende Unternehmen	84
3.2.2.2.1	Aktueller Wettbewerb	84
3.2.2.2.2	Potentieller Wettbewerb.....	87
3.2.2.3	Wettbewerbsbeschränkung.....	93
3.2.2.3.1	Beschränkung zwischen den Parteien	94
3.2.2.3.2	Gesamtbetrachtung?.....	96
3.2.2.4	„Anerkennenswertes Interesse“ und Immanenztheorie	97
3.2.2.5	Spürbarkeit	102
3.2.3	Freistellung nach § 7 Abs. 1 GWB?	103
3.3	§ 16 GWB	103
3.3.1	Verhältnis zu § 1 GWB	103
3.3.2	Tatbestand.....	108
3.3.2.1	§ 16 Nr. 1	108
3.3.2.2	§ 16 Nr. 2.....	109
3.3.2.3	Wesentliche Wettbewerbsbeeinträchtigung	112
3.3.3	Rechtsfolge	114
3.4	§ 19 GWB	115
3.4.1	Anwendbarkeit auf Energielieferverträge	115
3.4.2	Marktbeherrschendes Unternehmen	116
3.4.3	Mißbrauch.....	117
3.4.3.1	Mißbräuchliches Verhalten	117
3.4.3.2	Nachträgliche Nichtigkeit bei Altverträgen?.....	119
3.4.3.3	Tatbestand des § 19 Abs. 4 Nr. 1	119
3.4.3.3.1	Beeinträchtigung der Wettbewerbsmöglichkeiten.....	119

3.4.3.3.2	Erheblichkeit für den Wettbewerb	120
3.4.3.3.3	Sachlich gerechtfertigter Grund	122
3.4.4	Rechtsfolgen	124
3.5	Zwischenergebnis zu 3.....	125
4	FORTSETZUNG DES VERTRAGSVERHÄLTNISSSES	126
4.1	§ 139 BGB	126
4.1.1	Gesetzliche Verdrängung des § 139?	126
4.1.2	Anwendbarkeit des § 139 bei nachträglicher Gesetzesänderung	129
4.1.3	Einheitlichkeit und Teilbarkeit des Vertrags.....	132
4.1.4	Ergebnis	134
4.2	Bei vertraglicher Regelung	134
4.2.1	Erhaltungsklauseln.....	134
4.2.2	Ersetzungsklauseln	137
4.2.2.1	Verstoß gegen §§ 305 ff. BGB?	138
4.2.2.2	Mangelnde Bestimmtheit?.....	139
4.2.2.3	Klage auf Verhandlung?.....	141
4.2.2.4	Klage auf Ersetzung?.....	142
4.2.2.4.1	Klagbarkeit des Ersetzungsanspruchs.....	142
4.2.2.4.2	Statthafte Klageart.....	143
4.2.2.4.3	Richtiger Klageantrag	144
4.2.2.4.4	Materielle Voraussetzungen.....	146
4.2.2.5	Klage auf sofortige Leistung?	147
4.2.3	Wirtschaftsklauseln.....	147
4.3	Zwischenergebnis zu 4.....	148
5	ERGEBNISSE	150
5.1	Zum europäischen Kartellrecht.....	150
5.2	Zum deutschen Kartellrecht.....	151
5.3	Zur Restwirksamkeit.....	152