

Inhaltsübersicht

Vorwort — **V**

Inhaltsverzeichnis — **IX**

Literaturverzeichnis — **XXXIII**

Abkürzungsverzeichnis — **XLVII**

Bearbeiterverzeichnis — **LIII**

Kapitel 1 Rechtsrahmen und Überblick — **1**

Kapitel 2 Kooperations- und Beteiligungsmodelle — **143**

Kapitel 3 Ausschreibungsverfahren — **239**

Kapitel 4 Rechtsschutz — **423**

Kapitel 5 Sonderfälle — **477**

Kapitel 6 Praxis der Netzüberlassung — **501**

Kapitel 7 Wasserversorgung — **603**

Kapitel 8 Wasserstoffkonzessionen — **621**

Sachregister — **639**

Inhaltsverzeichnis

Vorwort — **V**

Inhaltsübersicht — **VII**

Literaturverzeichnis — **XXXIII**

Abkürzungsverzeichnis — **XLVII**

Bearbeiterverzeichnis — **LIII**

Kapitel 1 Rechtsrahmen und Überblick — 1

A. Überblick — 1

- I. Historischer Überblick über die Entwicklung des Rechts der Wegenutzungsverträge in der Energiewirtschaft — **1**
 1. Neuerungen der gesetzlichen Rahmenbedingungen für Wegenutzungsverträge im Rahmen der EnWG-Novellen — **1**
 - a) EnWG 1935 — **1**
 - b) Einführung der Laufzeitbegrenzung im GWB 1980 — **2**
 - c) EnWG 1998 — **5**
 - d) EnWG 2005 — **6**
 - e) EnWG 2011 — **8**
 - f) EnWG 2017 — **9**
 2. Rechtliche Einordnung der Wegenutzungsverträge — **10**
- II. Abgrenzung der Wegenutzungsverträge im Strom- und Gasbereich zu Dienstleistungskonzessionen — **11**

B. Abgrenzung einfache und qualifizierte Wegenutzungsverträge — 12

- I. Unterscheidung einfache und qualifizierte Wegenutzungsverträge/Abgrenzung § 46 Abs. 1 und Abs. 2 EnWG — **12**
 1. Einfache Wegenutzungsverträge — **13**
 2. Qualifizierte Wegenutzungsverträge = Konzessionsverträge — **14**
- II. Abgrenzung Leitungen und Netze — **14**
 1. Direktleitungen, Stichleitungen, Kundenanlagen — **14**
 2. Arealnetze, geschlossene Verteilnetze etc. — **16**

C. Inhalt von Wegenutzungsverträgen — 16

- I. Gegenstand und Inhalt der Wegenutzungsverträge und rechtliche Abgrenzung zu anderen Verträgen — **16**
 1. Inhalt der Wegenutzungsverträge nach § 46 EnWG — **16**
 2. Trennung der allgemeinen Anschluss- und der allgemeinen Versorgungspflicht — **17**
 3. Exkurs: Grundversorgungspflicht — **18**
 - a) Haushaltskunden — **19**
 - b) Versorgung zu Allgemeinen Bedingungen und Preisen — **20**
 - c) Niederspannung/Niederdruck — **21**
 - d) Wirtschaftliche Zumutbarkeit — **21**

- e) Weitere Einschränkungen von der Grundversorgungspflicht — 21
 - f) Feststellung des Grundversorgers im Gemeindegebiet — 22
 - g) Folgen des Wechsels des Grundversorgers — 22
 - h) Zulässigkeit von § 36 Abs. 2 EnWG abweichenden vertraglichen Vereinbarungen? — 23
- II. Parteien der Wegenutzungsverträge — 23
- 1. Gemeinden (und Städte) und sonstige kommunale Einrichtungen — 23
 - 2. Samt- und Verbandsgemeinden — 24
 - 3. Landkreise — 24
 - 4. Kommunale Zweckverbände — 25
 - 5. Interimsregelungen bei Gebietsreformen (Gebietsarrondierung) — 25
 - 6. Staatliche Gebietskörperschaften — 27
- III. Vertragspartner der Gemeinden — 27
- IV. Öffentliche Verkehrswege — 28
- 1. Gewidmete bzw. Grundstücke, auf denen öffentlicher Verkehr stattfindet — 29
 - 2. Fiskalische Grundstücke — 30
 - 3. Folgen der Entwidmung öffentlicher Verkehrswege — 32
- V. Beschreibung der typischen Regelungen und Ausgestaltungen — 32
- 1. Laufzeiten in Wegenutzungsverträgen — 32
 - 2. Folgepflicht und Folgekostenpflicht — 34
 - a) Verursacher der Baumaßnahmen — 34
 - b) Folgepflicht — 35
 - c) Folgekostenpflicht — 36
 - 3. Weitere Kostenbelastungen aus den Wegenutzungsverträgen — 37
 - a) Konzessionsabgaben — 37
 - b) Beseitigung stillgelegter Verteilungsanlagen — 37
 - c) Altlasten — 38
 - d) Bestellung von Dienstbarkeiten — 38
 - 4. Informations- und Datenherausgabepflichten — 39
 - 5. Vertragsstrafen — 40
 - 6. Außerordentliche Kündigungsrechte — 40
 - 7. Endschaftsregelungen — 41
- VI. Diskriminierungsfreie Zurverfügungstellung und sachliche Gründe zur Verweigerung — 42
- 1. Pflicht zur diskriminierungsfreien Zurverfügungstellung — 43
 - 2. Sachliche Gründe zur Verweigerung eines Vertragsschlusses — 44
- D. Höchstpreisrecht und Nebenleistungsverbot der KAV — 46
- I. Einleitung — 46
 - II. Sinn und Zweck des Nebenleistungsverbots — 49
 - 1. Ursprünglicher Zweck — 49

2. Veränderungen des Sinn und Zwecks durch Energierechtsreformen 1998 und 2005? — **50**
 3. Schutz der Wettbewerber um Konzession neuer Zweck? — **52**
- III. Zulässige Nebenleistungen nach § 3 Abs. 1 S. 1 KAV — **53**
1. Kommunalrabatt (§ 3 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 KAV) — **54**
 - a) Veränderung des Kommunalrabattes seit Inkrafttreten der KAV bis heute — **54**
 - b) Gegenstand der Rabattierung — **56**
 - c) Berechtigter des Kommunalrabatts — **59**
 - aa) Regie- und Eigenbetrieben sowie eigenbetriebsähnlichen Einrichtungen — **59**
 - bb) Eigengesellschaften und Beteiligungen der Gemeinde — **60**
 - cc) Verbandsgemeinden, Samtgemeinden, Verwaltungsgemeinschaften, Kreise — **61**
 - dd) Kommunale Zweckverbände — **62**
 - d) Kommunalrabatt nach Auslaufen des Konzessionsvertrages? — **63**
 - e) Rabattgewährendes Unternehmen / Verpflichteter des Kommunalrabatts — **63**
 2. Folgekosten (§ 3 Abs. 1 S. Nr. 2 KAV) — **63**
 - a) Vergütung notwendiger Kosten — **64**
 - b) Öffentliche Verkehrswege der Gemeinde — **65**
 - c) Folgekostenpflicht — **66**
 - d) Baumaßnahmen Dritter — **66**
 3. Verwaltungskostenbeiträge (§ 3 Abs. 1 S. 1 Nr. 3 KAV) — **68**
 - a) Keine klare Definition — **68**
 - b) Leistungen, die bereits mit der Konzessionsabgabe abgegolten sind — **69**
 - c) Pauschalisierung oder Schätzung unzulässig — **69**
- IV. Die Nebenleistungsbegrenzungen des § 3 Abs. 1 S. 2 KAV — **70**
1. Benutzung anderer als gemeindlicher öffentlicher Verkehrswege — **70**
 2. Belieferung von Verteilerunternehmen — **70**
- V. Regelbeispiele unzulässiger Nebenleistungen nach § 3 Abs. 2 KAV — **71**
1. Vorbemerkungen — **71**
 2. Sonstige Finanz- oder Sachleistungen ohne angemessene Gegenleistung (§ 3 Abs. 2 Nr. 1 Hs. 1 KAV) — **73**
 - a) Finanz- und Sachleistungen — **73**
 - b) Unentgeltlich oder zu einem Vorzugspreis — **74**
 - c) Zusammenhang zwischen Leistung und Konzessionsvergabe — **74**
 - d) Beispiele aus der Rechtsprechung und Praxis (Kooperationsmodelle, Vertragsstrafen etc.) — **78**

3. Ausnahmen vom Nebenleistungsverbot nach § 3 Abs. 2 Nr. 1 Hs. 2
KAV — **81**
 - a) Energiepolitische Leistungen, § 3 Abs. 2 Nr. 1 Hs. 2, 1. Alt — **82**
 - b) Maßnahmen, § 3 Abs. 2 Nr. 1, Hs. 2, 2. Alt — **83**
 - c) Einschränkung des § 3 Abs. 2 Nr. 1 letzter Teilsatz „soweit“ — **84**
 - d) Angemessenheit — **87**
4. Wirtschaftlich unangemessene Überlassungsentgelte — **87**
- VI. Rechtsfolgen des Verstoßes gegen § 3 KAV — **90**
 1. Zivilrecht — **90**
 - a) Gesamtnichtigkeit oder Teilnichtigkeit des Konzessionsvertrags — **90**
 - b) Gesamtnichtigkeit oder Teilnichtigkeit der unzulässigen Vertragsklauseln — **92**
 2. Wettbewerbsrecht — **93**
 3. Kartellrecht — **93**
 4. Strafrecht — **93**
 5. Steuerrecht — **97**
- E. Recht der Konzessionsabgaben — **97**
 - I. Entstehungsgeschichte, Regelungsrahmen und Kritik an der KAV — **97**
 1. Zur Entstehungsgeschichte der KAV — **97**
 2. Was regelt die KAV? — **98**
 3. Kritik an der KAV und Reformbestrebungen — **99**
 - II. Systematik der KAV und der Erhebung von Konzessionsabgaben — **101**
 1. Allgemeines zur Systematik und Abgrenzung — **101**
 2. Abrechnung von Konzessionsabgaben in der Praxis — **103**
 3. Erhebung von Konzessionsabgaben nach Ablauf des Konzessionsvertrages — **105**
 - III. Abgrenzung von Tarifkunden und Sondervertragskunden — **106**
 1. Definition von Tarifkunden und Sondervertragskunden — **106**
 2. Die sog. Schwachlastregelung in § 2 Abs. 2 KAV — **107**
 - a) Allgemeines — **107**
 - b) Reformbedürftigkeit — **108**
 3. Tarifkundenfiktion in § 2 Abs. 7 KAV — **109**
 4. Abgrenzungsfragen im Gasbereich — **112**
 5. Stromlieferungen an Ladesäulen/-stationen — **113**
 - IV. Die Problematik der Weiterverteilung — **115**
 1. Das Grundverständnis von § 2 Abs. 8 KAV — **115**
 - a) Definition des Weiterverteilers im Sinne von § 2 Abs. 8 KAV — **115**
 - b) Höhe der Konzessionsabgaben in Weiterverteilungsfällen — **115**
 - c) Abgrenzung von Weiterverteilung und Letztverbraucher — **116**

- 2. Praxisfragen — **117**
 - a) Weiterverteiler auch ohne geschäftlichen Schwerpunkt in der Energielieferung — **117**
 - b) Weiterleitung nur bei Lieferung an den Letztverbraucher gegen Entgelt — **118**
 - c) Die Darlegungs- und Beweislast im Rahmen von § 2 Abs. 8 KAV — **118**
 - V. Die Grenzpreisregelungen in der KAV — **120**
 - 1. Grenzpreisregelung Strom — **120**
 - 2. Grenzpreis- und Grenzmengenregelung Gas — **122**
 - a) Grenzmengenregelung für Gaslieferungen — **122**
 - b) Grenzpreisregelung für Gaslieferungen — **123**
 - 3. Fragen der Geltendmachung und Nachweisführung — **124**
 - VI. Sonderfragen — **125**
 - 1. Die Erhebung von Konzessionsabgaben bei besonderen Energieversorgungsnetzen — **125**
 - a) Einfacher Wegenutzungsvertrag nach § 46 Abs. 1 EnWG — **126**
 - b) Geschlossene Verteilernetze im Sinne von § 110 EnWG — **127**
 - c) Kundenanlagen im Sinne von § 3 Nr. 24a und 24b EnWG — **128**
 - 2. Umsatzsteuer auf Konzessionsabgaben — **128**
 - F. Konzessionsabgaben im Steuerrecht — **130**
 - I. Abgabenrechtliche Einordnung von Konzessionsabgaben — **130**
 - II. Ertragsteuerliche Behandlung von Konzessionsabgaben beim Netzbetreiber — **130**
 - 1. Betriebsausgabenabzug — **131**
 - 2. Einkünftekorrektur bei steuerlich maßgeblichem Näheverhältnis zwischen Netzbetreiber und Gemeinde — **131**
 - a) Maßgebliche steuerliche Korrekturvorschriften — **132**
 - b) Steuerlicher Fremdvergleich bei Konzessionsabgaben für Wassernetze — **135**
 - c) Steuerlicher Fremdvergleich bei Konzessionsabgaben für Strom- und Gasnetze — **137**
 - d) Steuerlicher Fremdvergleich bei Konzessionsabgaben für Fernwärmenetze — **139**
 - 3. Ertragsteuerliche Behandlung von Konzessionsabgaben bei der Gemeinde — **139**
 - III. Umsatzsteuerliche Behandlung von Konzessionsabgaben — **140**
- Kapitel 2 Kooperations- und Beteiligungsmodelle — 143**
- A. Energie- und wettbewerbsrechtliche Anforderungen — **143**
 - I. Grundsätze – Beteiligung von Kommunen an Kooperationen — **143**
 - 1. Einleitung — **143**

2. Übersicht über mögliche Kooperations- und Beteiligungsmodelle — **143**
 - a) Schuldrechtliche Kooperation (Netzpachtmodell) — **143**
 - b) Gesellschaftsrechtliche Netzeigentums-Kooperation (Netzeigentumsmodell) — **145**
 - c) Gesellschaftsrechtliche Netzbetriebs-Kooperation (Netzbetreibermodell) — **146**
 - d) Einbeziehung anderer energiewirtschaftlicher Geschäftsfelder (Stadtwerke-Modell) — **147**
 - e) Regionale Kooperationen — **147**
- II. Rechtliche Rahmenbedingungen — **148**
 1. Einleitung — **148**
 2. Energierecht — **148**
 - a) Anwendbarkeit der energierechtlichen Vorschriften bei Beteiligungsmodellen — **148**
 - aa) Ein- und zweistufiges Verfahren — **150**
 - bb) Keine freie Konzessionierung als Inhouse-Vergabe — **152**
 - cc) Keine Vorfestlegung — **155**
 - b) § 3 KAV im Zusammenhang mit Beteiligungsmodellen — **156**
 - aa) Kriterien für eine Drittvergleichsfähigkeit — **156**
 - bb) Exemplarische Einzelfälle — **158**
 - (1) Garantiezusagen — **158**
 - (2) Kapitalaufbringung — **163**
 - (3) Verteilung der wirtschaftlichen Chancen und Risiken — **163**
 - (4) Verteilung des Einflusses — **164**
 - cc) Bewertung/Gesamtschau — **165**
 - dd) Rechtsfolgen — **165**
 3. Kommunalrecht — **166**
 - a) Gesetzliche Grundlagen — **166**
 - aa) Art. 28 Abs. 2 Satz 1 GG — **166**
 - bb) Kommunalrecht — **169**
 - (1) Öffentlicher Zweck — **169**
 - (2) Leistungsfähigkeit — **171**
 - (3) Subsidiaritätsgrundsatz — **171**
 - (4) Besondere Grundsätze für die energiewirtschaftliche Betätigung — **172**
 - (5) Zusammenfassung — **173**
 - b) Bewertung der Modelle — **173**
 - aa) Netzpachtmodell — **173**
 - bb) Beteiligungsmodelle — **174**
 - (1) Netzeigentumsmodell — **174**

- (2) Netzbetreibermodell — **175**
 - (3) Stadtwerke-Modell — **177**
 - c) Rechtsfolgen bei Verstößen — **177**
- B. Gesellschaftsrechtliche und steuerrechtliche Modelle — **180**
 - I. Entscheidungssituation — **180**
 - II. Motive und Ziele der konzessionsvergebenden Kommunen — **181**
 - 1. Finanzielle und steuerliche Interessen — **181**
 - 2. Steuerung und Einfluss auf die lokale Netzinfrastruktur — **182**
 - III. Typen von Kooperations- und Beteiligungsmodellen — **182**
 - 1. Betriebsführungsmodell — **182**
 - 2. Netzpachtmodell — **183**
 - 3. Gemeinsame Gesellschaft mit Netzbetrieb — **184**
 - 4. Gemeinsame Gesellschaft als Dienstleistungsmodell — **184**
 - 5. Netzeigentumsgesellschaft als Pachtmodell — **185**
 - 6. Stadtwerke-Modell — **187**
 - IV. Rechts- und Organisationsformen — **188**
 - V. Rechtlicher Rahmen — **191**
 - 1. Verfassungsrechtliche Grundlagen — **191**
 - 2. Kommunalrecht — **194**
 - 3. Gesellschaftsrecht — **195**
 - a) Gesellschaft mit beschränkter Haftung — **195**
 - b) GmbH & Co. KG — **197**
 - c) Aktiengesellschaft — **198**
 - VI. Übertragung auf die unterschiedlichen Modelle — **198**
 - 1. Betriebsführungs- und Netzpachtmodelle — **198**
 - 2. Gemeinsame Gesellschaft mit Netzbetrieb oder als Dienstleistungsmodell — **199**
 - 3. Netzeigentumsgesellschaft als Pachtmodell — **199**
 - 4. Stadtwerke-Modell — **200**
 - 5. Kartellrechtlicher Rahmen — **200**
 - 6. Energierechtliche Besonderheiten — **202**
 - a) Entflechtung — **202**
 - b) Verfahren nach § 46 EnWG — **203**
 - c) § 3 KAV im Zusammenhang mit Beteiligungsmodellen — **204**
 - aa) Kriterien für eine Drittvergleichsfähigkeit — **204**
 - bb) Exemplarische Einzelfälle — **206**
 - cc) Bewertung/Gesamtschau — **207**
 - dd) Rechtsfolgen — **207**
 - VII. Praxisbeispiele — **208**
 - 1. Netzeigentumsgesellschaft in der Rechtsform der GmbH & Co. KG — **208**

- 2. Netzeigentumsgesellschaft mit mehreren Kommunen in der Rechtsform der GmbH & Co. KG (steueroptimiert) — **209**
- VIII. Bewertung der Modelle — **211**
- C. Steuerrechtliche Aspekte — **212**
 - I. Einführung — **212**
 - II. Steuerliche Implikationen der Organisationsform des Netzbetreibers — **213**
 - 1. Die laufende Besteuerung des Netzbetreibers in Abhängigkeit von dessen Rechtsform — **213**
 - a) Ertragsteuern — **214**
 - aa) Kapitalgesellschaften — **214**
 - (1) Einzelbesteuerung — **214**
 - (2) Gruppenbesteuerung — **217**
 - (3) Verlustverrechnung im Querverbund — **220**
 - (4) Gewinnausschüttungen an die Gesellschafter — **221**
 - (5) Veräußerungsgewinne der Gesellschafter — **224**
 - bb) Personengesellschaften — **225**
 - (1) Laufende Besteuerung gewerblicher Mitunternehmerschaften — **226**
 - (2) Veräußerung von Mitunternehmeranteilen an gewerblichen Mitunternehmerschaften — **228**
 - (3) Gestaltungsoptionen in Bezug auf den Einsatz von Personengesellschaften — **229**
 - (4) Option zur Körperschaftsbesteuerung — **231**
 - cc) Eigenbetrieb — **233**
 - b) Umsatzsteuer — **235**
 - 2. Auswirkungen der Organisationsform auf Umstrukturierungen des Netzbetreibers — **235**
 - a) Kapitalgesellschaft als Netzbetreiber — **236**
 - b) Gewerbliche Personengesellschaft als Netzbetreiber — **237**
 - c) Eigenbetrieb als Netzbetreiber — **238**

Kapitel 3 Ausschreibungsverfahren — 239

- A. Vergabe von Konzessionsverträgen — **239**
 - I. Allgemeines — **239**
 - 1. Einführung — **239**
 - 2. Reformgedanken — **240**
 - II. Datenherausgabe — **241**
 - 1. Frühere Rechtslage — **241**
 - 2. § 46a EnWG — **242**
 - 3. Beispiel: Strukturdatenbereitstellung Stromnetz — **244**
 - 4. Vertraulichkeitsvereinbarung — **246**
 - 5. Datenaktualisierung — **247**

- 6. Rechtsfolgen bei einem Verstoß gegen § 46a EnWG — **247**
- 7. Rechtsschutz der Gemeinde — **248**
- 8. Kein Anspruch potentieller Bieter und Interessenten — **248**
- III. Bekanntmachung — **249**
 - 1. Allgemeines — **249**
 - 2. Verfahrensfehler — **250**
 - 3. Mustertext Bekanntmachung (vereinfacht) — **251**
 - 4. Besonderheiten bei vorzeitiger Verlängerung bzw. Beendigung — **252**
 - 5. Besonderheiten anderer Fallkonstellationen — **252**
- IV. Interessenbekundungen — **254**
 - 1. Erklärung des Interesses am Abschluss eines Konzessionsvertrages — **254**
 - 2. Eignungsprüfung — **255**
 - 3. Fortgang nach Eingang der Interessenbekundungen — **256**
- V. Information nach § 46 Abs. 5 Satz 1 EnWG — **257**
 - 1. Allgemeiner Regelungsinhalt — **257**
 - 2. Inhalt der Information — **258**
 - 3. Rechtsfolge — **259**
- VI. Bekanntmachung nach § 46 Abs. 5 Satz 2 EnWG — **260**
- B. Allgemeine Verfahrensfragen — **261**
 - I. „Vergabe“ von qualifizierten Wegenutzungsverträgen – allgemeine Verfahrensfragen — **261**
 - 1. Keine Anwendung des Vergaberechts nach GWB — **261**
 - 2. Diskriminierungsfreiheit und Transparenzgebot — **261**
 - a) Marktbeherrschende Stellung — **261**
 - b) Diskriminierungsverbot — **262**
 - c) Transparenzgebot — **263**
 - d) Unbillige Behinderung — **263**
 - 3. Geheimwettbewerb — **264**
 - a) Informationsaustausch zwischen Verfahrensbeteiligten — **264**
 - b) Bewerbung konzernverbundener Unternehmen — **265**
 - c) Doppelbewerbung — **266**
 - d) Kommunale Beteiligung — **266**
 - 4. Beschleunigungsgrundsatz — **266**
 - II. Eignungskriterien und Mindestanforderungen — **267**
 - 1. Nachweis der Eignung als Netzbetreiber – Das Recht der Gemeinde — **267**
 - 2. Mögliche Eignungskriterien — **269**
 - a) Erfordernis einer Genehmigung nach § 4 EnWG zum Zeitpunkt der Angebotsabgabe bzw. der Auswahlentscheidung — **269**
 - b) Erfordernis einer Genehmigung nach § 4 EnWG für das konkrete Konzessionsgebiet — **269**

- c) Eignung zum Betrieb von Hochspannungs- bzw. Hochdruckanlagen — **270**
 - d) Keine Sonderbehandlung kommunaler Eigenbetriebe — **271**
 - 3. Mindestanforderungen — **272**
 - a) Zulässige Mindestanforderungen — **272**
 - b) Zulässigkeit weiterer Mindestanforderungen — **273**
 - III. Ausschlüsse aus dem Verfahren — **275**
 - 1. Voraussetzungen eines Ausschlusses — **275**
 - a) Eignungskriterien nicht erfüllt — **276**
 - b) Mindestanforderungen nicht erfüllt — **277**
 - c) Verletzung des Geheimwettbewerbs — **277**
 - 2. Verfahren — **278**
 - a) Ausschluss — **279**
 - b) Rügeerfordernis — **280**
 - c) Akteneinsichtsrecht — **281**
 - 3. Externe Berater in Verfahren — **281**
 - a) Berater der Bewerber — **282**
 - b) Berater der Gemeinde — **282**
 - c) Folgen einer anderweitigen Tätigkeit — **282**
 - C. Auswahlverfahren/Kriterien – Allgemeines — **283**
 - I. Einleitung — **283**
 - II. Formelle und materielle Anforderungen an das Verfahren — **283**
 - 1. Formelle Anforderungen — **283**
 - a) Rechtsunterworfenheit der Gemeinde bei der Aufstellung von Auswahlkriterien — **283**
 - b) Nur sachbezogene Auswahlkriterien — **285**
 - aa) Beschränkungen aus Grenzen zulässiger Gegenstände von Wegenutzungsverträgen — **286**
 - Netzbezug/nicht mehr Versorgungsbezug — **286**
 - Energiearten — **286**
 - Bezügliches Gebiet — **288**
 - Laufzeitenbund — **289**
 - bb) Beschränkungen für Auswahlkriterien aus den Grenzen der zulässigen Gegenleistungen für die Einräumung einer Konzession — **290**
 - Konzessionsabgaben und Nebenleistungsverbot — **290**
 - Einstandsregelung und Endschaft — **291**
 - 2. Materielle Anforderungen (Ermittlung des besten Netzbetreibers) — **291**
 - a) Anforderungen an die Neutralität bzgl. der Ausgestaltung des Verfahrens — **293**
 - b) Inhousevergabe — **293**

- c) Bevorzugung eines bestehenden kommunalen Energieversorgungsunternehmens und (Re)Kommunalisierung — **294**
 - d) Beteiligungsmodelle — **296**
 - e) Arbeitsplatzaspekte — **297**
 - f) Gewerbesteuererlegung — **297**
 - g) Mandate von kommunalen Entscheidungsträgern in Gremien von Bewerbern um den Wegenutzungsvertrag — **297**
 - h) Mitwirkungsverbot — **298**
 - i) Rechtsfolgen bei Verstößen — **298**
- III. Abgrenzung notwendige/fakultative Auswahlkriterien — **299**
1. Notwendige Auswahlkriterien: Kriterien des § 1 EnWG — **301**
 - a) Sicherheit — **302**
 - aa) Zuverlässigkeit des Netzbetriebs — **302**
 - Investitionen in das Netz — **303**
 - Instandhaltung des Netzes — **304**
 - Zügige Beseitigung von Versorgungsunterbrechungen — **305**
 - Netzqualität — **306**
 - bb) Ungefährlichkeit des Netzes für Mensch, Tier und Umwelt — **306**
 - b) Preisgünstigkeit — **306**
 - c) Effizienz — **307**
 - d) Verbraucherfreundlichkeit — **309**
 - e) Umweltverträglichkeit — **310**
 2. Fakultative Auswahlkriterien (gemeindliche Belange) — **311**
 - a) Konzessionsabgabe und Kommunalrabatt — **312**
 - b) Folgepflicht und Übernahme von Folgekosten — **313**
 - c) Zusammenarbeit bei Baumaßnahmen — **313**
 - d) Gemeindliche Einflussmöglichkeiten auf einen Netzbetrieb — **313**
 - e) Endschaftsbestimmung Kaufpreisregelung — **314**
 3. Keine Verpflichtung der Gemeinde zur Konkretisierung der Auswahlkriterien durch weitere Unter-/Unter-Unterkriterien — **314**
 4. Gewichtung der Auswahlkriterien (§ 1 EnWG/kommunale Aspekte) — **315**
 5. Information über Auswahlkriterien, Gewichtung und Bewertungsmethode — **316**
 6. Zulässige Bewertungsmethoden — **317**
 - a) Absolute Bewertungsmethode — **318**
 - b) Relative Bewertungsmethode — **318**
 - c) Mischformen zwischen absoluter und relativer Bewertungsmethode — **318**
- IV. Zulässigkeit von Vertragsstrafen/Nebenleistungsverbot — **319**

- D. Kriterien zur Versorgungssicherheit/Effizienz — **319**
 - I. Versorgungssicherheit — **319**
 - 1. Versorgungssicherheit im engeren Sinne – Darstellung der personellen, technischen und wirtschaftlichen Ausstattung — **321**
 - a) Technische Ausstattung — **321**
 - b) Personelle Ausstattung — **322**
 - c) Finanzielle Ausstattung — **323**
 - d) SAIDI-Werte — **323**
 - 2. Ungefährlichkeit des Netzbetriebs — **324**
 - 3. Netzbewirtschaftung und Instandhaltung — **324**
 - a) Instandhaltungskonzept — **324**
 - b) Störungsprävention — **325**
 - c) Störungsbeseitigung — **326**
 - 4. Netzentwicklung und Investitionsstrategie — **327**
 - II. Effizienz — **328**
 - 1. Effiziente Ressourcennutzung — **329**
 - 2. Regulatorischer Effizienzwert — **330**
- E. Kriterien zur Preisgünstigkeit — **330**
 - I. Hintergründe — **330**
 - 1. Preisgünstigkeit durch Netzregulierung — **331**
 - 2. Zusätzlicher Unterbietungswettbewerb bei der Konzessionsvergabe — **331**
 - 3. Kritik — **332**
 - 4. Gesetzgeber — **334**
 - 5. Rechtsanwendungspraxis — **334**
 - 6. Fazit — **336**
 - II. Auswahlkriterien zu den Kosten der Netznutzung — **336**
 - 1. Unterkriterien im Überblick — **336**
 - 2. Künftige Netzentgelte im Konzessionsgebiet — **338**
 - a) Datengrundlage — **339**
 - b) Netzentgelttarife — **339**
 - c) Prognosezeitraum — **341**
 - d) Entgeltbildende Faktoren und Prognosevorgaben der Gemeinde — **343**
 - aa) Regulatorischer Rahmen — **345**
 - bb) Vorgelagerten Netzkosten — **345**
 - cc) Übertragung der Erlösobergrenze — **347**
 - dd) Einbindungs- bzw. Entflechtungskosten — **347**
 - e) Plausibilitätsprüfung und Plausibilisierungsanforderungen — **347**
 - aa) Mitteilung der Plausibilisierungsanforderungen — **348**
 - bb) Bewertungsrelevanz der Prognosegüte und Plausibilisierung — **350**
 - f) Bewertungsmethode — **350**

- 3. Vertragliche Einfluss- und Sanktionsmöglichkeiten der Gemeinde — **350**
 - a) Informations- und Konsultationsrechte — **351**
 - b) Sanktionszusagen — **351**
- 4. Aktuelle Netzentgelte der Bewerber — **353**
- III. Auswahlkriterien zu den Kosten des Netzanschlusses — **355**
 - 1. Hintergründe — **355**
 - 2. Grundsätzliche Bedenken — **357**
- IV. Gewichtung der Preiskriterien — **358**
 - 1. Grundsätzliches (Bedeutung der Preisgünstigkeit) — **358**
 - 2. Kartellbehörden — **360**
 - 3. Rechtsprechungspraxis — **360**
 - a) Gewichtungsverhältnisse zwischen den Zielen — **360**
 - b) Untergewichtungsverhältnisse — **361**
- F. Kriterien zur Verbraucherfreundlichkeit, Umweltverträglichkeit und Treibhausgasneutralität — **362**
 - I. Verbraucherfreundlichkeit — **362**
 - 1. Serviceangebot — **362**
 - a) Kanäle der Erreichbarkeit — **362**
 - b) Ersetzbarkeit eines Kundencenters durch Vor-Ort-Termine — **364**
 - c) Zeitlicher Aspekt der Erreichbarkeit — **366**
 - d) Kompetenz der Mitarbeiter — **366**
 - 2. Beschwerdemanagement — **366**
 - 3. Informationen für Öffentlichkeit — **366**
 - 4. Dauer und Bearbeitung Netzanschlussbegehren — **367**
 - 5. Smart Grids/Smart Metering — **368**
 - II. Umweltverträglicher Netzbetrieb — **369**
 - 1. Energieeffizienz — **369**
 - 2. Verwendung umweltschonender Materialien — **370**
 - 3. Maßnahmen zur Schonung von Bäumen — **371**
 - 4. Ausgleichsmaßnahmen im Konzessionsgebiet — **371**
 - 5. Erdverkabelung (Strom) — **372**
 - 6. Klimaneutralität — **372**
 - 7. Berücksichtigung erneuerbarer Energien — **373**
 - III. Treibhausgasneutralität — **374**
 - 1. Vermeidung der Doppelbewertung — **375**
 - 2. Mögliche Unterkriterien — **376**
 - a) Treibhausgasneutralität des Netzbetreibers im eigenen Netzbetrieb — **377**
 - b) Einsatz klimaschutzfreundlichen Fuhrparks — **377**
 - c) Schnelle Umsetzung von Netzanschlussbegehren von Erneuerbare-Energien-Anlagen und Ladeeinrichtungen für Elektrofahrzeuge — **378**

- d) H2-Readiness des Netzbetriebs — **378**
- 3. Bedeutung für bereits begonnene Konzessionsvergabeverfahren — **379**
- G. Kriterien zu kommunalen Belangen — **379**
 - I. Einleitung — **379**
 - II. Leistungen nach der KAV — **381**
 - 1. Zahlung der Konzessionsabgabe — **381**
 - 2. Kommunalrabatt — **382**
 - 3. Verwaltungskostenbeiträge — **383**
 - Exkurs — **384**
 - II. Sonderkündigungsrechte — **385**
 - 1. Ordentliche Kündigung — **385**
 - 2. Sonderfall: Change of control — **386**
 - 3. Außerordentliche Kündigungen — **387**
 - IV. Folgepflichten/Folgekosten — **387**
 - 1. Folgepflichten — **387**
 - 2. Folgekosten — **387**
 - V. Bauabstimmungen mit den Kommunen — **388**
 - VI. Informations- und Auskunftsrechte — **390**
 - VII. Endschaftsbestimmungen — **391**
 - 1. Kaufpreis — **391**
 - 2. Vorbehaltskauf — **392**
 - VIII. Vertragsstrafen — **393**
- H. Die Auswahlentscheidung — **394**
 - I. Anforderungen an die Neutralität bzgl. der Auswahlentscheidung — **394**
 - 1. Keine Vorfestlegung — **395**
 - 2. Personelle und organisatorische Trennung bei kommunaler Beteiligung an einem Bieter — **395**
 - a) Anforderungen an Trennung — **396**
 - b) Beginn der Trennung — **397**
 - c) Folgen bei Verstoß — **397**
 - aa) Keine Auswirkung auf Vergabeentscheidung — **398**
 - bb) Aufhebung oder teilweise Rückversetzung in vorherigen Verfahrensstadium — **398**
 - cc) Ausschluss aus Vergabeverfahren — **399**
 - 3. Besetzung von Gremien — **399**
 - a) Gemeinderat — **399**
 - b) Mitwirkungsverbot einzelner Gemeinderatsmitglieder — **400**
 - c) Konzessionsausschuss — **402**
 - II. Auswertung — **403**
 - 1. Notwendiges Fachwissen — **403**
 - 2. Vorprüfung — **403**

3. Anforderungen an Auswertung — **404**
 - a) Beurteilungsspielraum — **404**
 - b) Messbare Werte — **405**
 - c) Konzepte — **406**
 - d) Plausibilisierung — **407**
 - e) Zertifikate — **409**
 - f) Verstoß gegen Nebenleistungsverbot — **409**
4. Dokumentation — **410**
 - a) Darstellung der Angebote — **411**
 - b) Bewertung der einzelnen angebotenen Leistungen — **412**
5. Auswertung für Bietergespräch — **413**
- III. Entscheidung durch Gremien der Gemeinde — **414**
 1. Vorbereitung/Vorberatung — **414**
 2. Beschlussfassung — **415**
 3. Dokumentation — **416**
- IV. Kommunalrechtliche Prüfung — **416**
- V. Mitteilungen an Bieter — **417**
 1. Mitteilung an unterlegene Bieter — **417**
 - a) Form und Inhalt — **417**
 - b) Gründe der Vergabeentscheidung — **417**
 - c) Beginn Frist für Rüge und Akteneinsicht — **417**
 - d) Folgen einer unterbliebenen oder fehlerhaften Mitteilung — **418**
 2. Mitteilung an obsiegenden Bieter — **418**
- VI. Unterzeichnung des Konzessionsvertrags — **418**
- VII. Information der Öffentlichkeit über die Auswahlentscheidung — **420**

Kapitel 4 Rechtsschutz — 423

- A. Rügeregime und Eilrechtsschutz — **423**
 - I. Einleitung — **423**
 - II. Allgemeines — **425**
 1. Beginn, Ende und Einhaltung der Rügefrist — **427**
 2. Formanforderungen an die Rüge — **428**
 3. Inhaltliche Mindestanforderungen — **428**
 4. Abhilfe und Nichtabhilfe von Rügen — **429**
 - a) Abhilfe — **429**
 - b) Nichtabhilfe — **430**
 - c) Zeitpunkt der Entscheidung durch die Kommune und Nicht-Entscheidung — **430**
 - III. Rüge gegen Bekanntmachung (Stufe 1) — **432**
 1. Gegenstand der Rüge — **432**

2. Rügefrist — **432**
3. Typische erhobene Rügen — **433**
- IV. Rüge gegen Mitteilung der Auswahlkriterien und deren Gewichtung (Stufe 2) — **434**
 1. Gegenstand der Rüge — **434**
 2. Rügefrist — **435**
 3. Typische erhobene Rügen — **435**
- V. Rüge gegen Mitteilung über die Auswahlentscheidung — **435**
 1. Gegenstand der Rüge — **436**
 2. Rügefrist — **436**
 3. Typische erhobene Rügen — **437**
- VI. Rüge gegen sonstige Verfahrensverstöße — **437**
 1. Rügefrist — **438**
 2. Typische erhobene Rügen — **438**
 3. Entscheidungspflicht — **439**
- VII. Eilrechtsschutz wegen Nichtabhilfe von Rügen — **439**
 1. Beginn, Ende und Einhaltung der Rechtsschutzfrist — **440**
 2. Formanforderungen an den Antrag auf Erlass einer einstweiligen Verfügung — **440**
 3. Örtliche Zuständigkeit und Rechtsweg — **440**
 4. Inhaltliche Anforderungen an den Antrag — **441**
 5. Zwischenverfügungen — **442**
 6. Prüfungsgegenstand, Prüfungsumfang und Prüfungsmaßstab — **443**
 - a) Prüfungsgegenstand — **443**
 - b) Prüfungsmaßstab — **443**
 - c) Beweismaßstab — **444**
 7. Entscheidung des Gerichts und Vollzug der einstweiligen Verfügung — **446**
 8. Rechtsbehelfe und Rechtsmittel — **447**
- VIII. Rechtsfolgen der Rügeverfolgung — **448**
 1. Abhilfe — **448**
 2. Nichtabhilfe — **449**
 3. Obsiegen des Bieters vor Gericht — **449**
 4. Obsiegen der Kommune vor Gericht — **450**
- B. Akteneinsicht/Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse — **450**
 - I. Anspruchsberechtigung nach § 47 Abs. 3 EnWG — **450**
 1. Unterlegendes Unternehmen — **451**
 2. Obsiegender Unternehmen? — **451**
 3. Anspruchsberechtigung auch bei Ausschluss während des Auswahlverfahrens (analoge Anwendung)? — **452**
 4. Anspruchsberechtigung auch bei Nichtwahrung der Wochenfrist? — **453**
 - II. Umfang der einzusehenden Unterlagen — **454**
 1. Auswertungsunterlagen der Gemeinde — **455**

2. Angebotsunterlagen des obsiegenden Bewerbers? — **456**
3. Unterlagen betreffend die Auswahlkriterien? — **458**
- III. Begrenzung bzw. Ausschluss der Akteneinsicht bei Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen — **460**
 1. Vorliegen von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen — **460**
 2. Gemeinde als Verpflichtete der Prüfung des Vorliegens von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen — **461**
 - a) Keine Bindung der Gemeinde an die Vorgaben des Bewerbers, was Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse sind — **461**
 - b) Folgen für die Gemeinde, wenn sie vermeintliche Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse offenlegt — **461**
 - c) Folgen für das Unternehmen, das sich zu Unrecht auf Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse stützt? — **462**
 3. Anforderungen an die Prüfung des Vorliegens von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen — **464**
 4. Abwägung beider Interessen: Kein Vorrang des Geheimhaltungsinteresses vor dem Interesse an der Offenlegung — **464**
- IV. Folgen einer unberechtigten Verweigerung der Akteneinsicht — **465**
 1. Intransparenz der Auswahlentscheidung — **465**
 2. Beginn der Rügefrist bei unvollständiger Akteneinsicht? — **465**
- V. Prozessuale Anforderungen an die Geltendmachung eines Verstoßes gegen das Akteneinsichtsrecht — **466**
 1. Beschränkung des Antrags auf Erlass einer einstweiligen Verfügung gemäß § 47 Abs. 5 EnWG auf die Rüge einer unzureichenden Akteneinsicht? — **466**
 2. Zulässigkeit einer isolierten Geltendmachung bei Vorliegen eines Verfügungsgrunds? — **467**
- C. Hauptsacheverfahren — **468**
 - I. Zulässigkeit eines Hauptsacheverfahrens nach Durchlaufen des Rügeregimes — **468**
 1. Keine abschließende Entscheidung im einstweiligen Verfügungsverfahren — **468**
 - a) Wortlaut — **469**
 - b) Systematik — **469**
 - c) Sinn und Zweck der gesetzlichen Regelung — **471**
 - d) Historie — **472**
 2. Keine Obliegenheit zum Durchlaufen beider Instanzen im einstweiligen Verfügungsverfahren — **473**
 - II. Klageformen im Hauptsacheverfahren und deren Voraussetzungen — **473**
 1. Klage auf Unterlassung des Vertragsschlusses — **474**
 2. Klage auf Feststellung der Unwirksamkeit des Konzessionsvertrages — **474**
 - III. Fristen zur Erhebung einer Klage im Hauptsacheverfahren — **475**

Kapitel 5 Sonderfälle — 477

- A. Nachvertragliche Konzessionsabgaben und Interims-Konzessionsverträge — **477**
 - I. Nachvertragliche Konzessionsabgaben, § 48 Abs. 4 EnWG — **477**
 - 1. Grundlagen — **477**
 - 2. Pflicht zur KA-Zahlung nach Vertragsablauf — **478**
 - 3. Grenzen der Fortzahlungspflicht — **478**
 - 4. Höhe der KA-Zahlung nach Vertragsablauf — **479**
 - 5. Fortgewährung weiterer Vertragsleistungen nach Vertragsablauf? — **479**
 - II. Interims-Konzessionsverträge — **480**
 - 1. Ausgestaltung der Interimsvereinbarung — **480**
- B. Netze, die keiner will — **481**
 - I. Die Pflicht zum Netzbetrieb — **482**
 - 1. Ein privater Netzbetrieb wider Willen? — **483**
 - a) Pflichten nach Auslaufen des Wegenutzungsvertrages — **484**
 - b) Verteilnetzbetreiber und Versorgungssicherheit — **485**
 - c) Grundrechtsrelevanz für private Netzbetreiber — **487**
 - d) Parallele Wertung beim Vertrieb — **489**
 - 2. „Auffangverantwortung“ der öffentlichen Hand — **489**
 - a) Der Staat in der Gewährleistungsverantwortung — **490**
 - b) Kommunale Selbstverwaltung — **490**
 - c) Die Gemeinde als ungewollter Neukonzessionär — **493**
 - d) Strom und Gas — **494**
 - II. Die Pflicht zur Netzübernahme — **494**
 - III. Zum möglichen Rückbau von Netzen — **496**
 - 1. Rückbauverpflichtungen aus Vertrag — **497**
 - a) Auslegung der Stilllegungsklauseln — **497**
 - b) Grobes Missverhältnis von Aufwand und Leistung, § 275 Abs. 2 BGB — **498**
 - c) Unzulässige Rechtsausübung und Verwirkung nach § 242 BGB — **498**
 - d) Schadensersatz — **499**
 - 2. Rückbauverpflichtungen aus Gesetz — **499**
 - a) Mitverursachung gemäß § 254 BGB — **499**
 - b) Rechtsmissbrauch und Verwirkung — **500**

Kapitel 6 Praxis der Netzüberlassung — 501

- A. Netztrennungvereinbarung und Kaufvertrag — **501**
 - I. Überblick — **502**
 - II. Regelungen zur Netztrennung (Entflechtung) — **504**
 - III. Regelungen zum eigentlichen Netzkauf, einschließlich Kaufpreis — **506**
 - 1. Verpflichtung zum Verkauf und zur Einigung auf die Eigentumsübertragung — **506**
 - 2. Kaufgegenstand — **507**

3. Kaufpreis — **510**
4. Sachmängelgewährleistung — **511**
5. Herausgabe von Daten und Übergabe von Unterlagen — **511**
6. Vorbehalte — **513**
7. Übertragung von Verträgen und Rechten — **516**
8. Ansprüche und Forderungen Dritter — **516**
9. Streitbeilegungsregelungen — **517**
10. Vertraulichkeit — **517**
- IV. Arbeitsrechtliche Aspekte — **517**
- V. Regelungen zur Aufteilung der Erlösobergrenze — **518**
- VI. Regelungen zu Grundstücksbenutzungsrechten und -käufen — **519**
- B. Wertbestimmung — **519**
 - I. Der gesetzliche Netzüberlassungsanspruch aus § 46 Abs. 2 Satz 2
Energiewirtschaftsgesetz (EnWG) — **519**
 1. Unmittelbarer Übereignungsanspruch vs. Kontrahierungszwang — **519**
 - a) Entflechtung und kleiner Grenzverkehr — **520**
 - b) Übertragung einer Erlösobergrenze nach § 26 ARegV — **521**
 2. Wirtschaftlich angemessene Vergütung – Beweislastverteilung und
Beweisbeschluss — **523**
 3. Der objektivierte Ertragswert des Energieversorgungsnetzes gemäß § 46
Abs. 2 Satz 4 EnWG — **525**
 - a) Auslegung anhand gesetzgeberischer Motive — **525**
 - aa) Motive/Ziel(e)/Aufgabe des § 46 Abs. 2 Satz 4 EnWG — **525**
 - bb) Abbildung Kaufering Rspr. des BGH – objektive Kriterien vs.
objektivierter Ertragswert? — **526**
 - cc) Auslegung im Sinne des IDW S 1 i. d. F. 2008 — **529**
 - (1) Was ist das IDW? — **529**
 - (2) Definition des objektivierten Ertragswertes — **530**
Bewertungskonzeption des IDW S 1 — **530**
Einordnung des objektivierten Ertragswertes innerhalb der
Unternehmensbewertungsmethoden — **532**
Bewertungsansatz des Gesetzgebers; Gesetzeskonkretisierung
durch fachliche Praxis eines Berufstandes — **534**
 - b) Auslegung des objektivierten Ertragswertes anhand gutachtlicher/
kaufmännischer Praxis — **538**
 - aa) Grundzüge des Ertragswertes unter Bezug auf
Energieversorgungsnetze — **538**
 - (1) Begriff — **538**
 - (2) Abgrenzung des übertragungs- und bewertungsrelevanten
Mengengerüsts — **539**
 - (3) Bewertungsphasen – Detailplanungsphase/Ewige
Rente — **540**

- (4) Prognose der Erträge und Aufwendungen — **542**
- (5) Kapitalisierung und Kapitalisierungszins — **544**
- (6) Behandlung von BKZ/AKB — **546**
- (7) Finanzierungsannahmen — **547**
- (8) Ertragsteuern — **548**
- (9) Trennungs- und Einbindungskosten – Wer trägt welche Kosten? — **549**
- (10) Bewertungsperspektive — **549**
- (11) Weitgehende Typisierung — **552**
- (12) Ansatz von Synergien — **552**
- (13) Bewertungsstichtag – Wurzeltheorie BGH — **554**
- bb) Umsetzbarkeit der gesetzgeberischen Motive durch Anpassungen des an den objektivierten Unternehmenswert nach IDW S 1 angelehnten objektivierten Ertragswert — **556**
- cc) Erwerbertypus und Synergien nach Kaufering-Rechtsprechung des BGH – OLG Düsseldorf in Sachen SW Fröndenberg — **557**
- dd) Berücksichtigung von Vertriebssynergien — **560**
- 4. Musterbeweisbeschluss im Sinne eines Praxistipps zur Umsetzung des objektivierten Ertragswertes unter Berücksichtigung notwendiger Anpassungen — **560**
- II. Anspruch auf Besitzüberlassung gem. § 46 Abs. 2 Satz 3 EnWG — **562**
 - 1. Miete, Pacht, Leihe, Leasing? — **562**
 - 2. Basis einer angemessenen Vergütung für Besitzüberlassung? — **563**
 - 3. Wesentliche Regelungsinhalte eines Netzpachtvertrages als Praxishinweis — **565**
 - a) Pachtzinsformel — **565**
 - b) Investitionsplanung — **566**
 - c) Endschaftsregelung — **567**
- III. Einigung auf eine anderweitig basierte Vergütung gem. § 46 Abs. 2 Satz 5 EnWG — **569**
 - 1. Einführung — **569**
 - 2. Substanzbewertung – Sachzeitwert — **570**
 - a) Begriff — **570**
 - b) Ermittlung — **572**
 - aa) Berücksichtigung von alters-, technologie- und funktionsbedingten Zustandsmerkmalen zum Übertragungszeitpunkt — **572**
 - bb) Verfahren zur Sachzeitwertermittlung — **572**
 - (1) Vorbemerkungen — **572**
 - (2) Tagesneuwertverfahren — **572**
 - (3) Indiziertes Sachzeitwertverfahren – Indexverfahren — **573**
 - cc) Ansatzfähige Nutzungsdauern — **574**
 - dd) Anhaltewerte — **575**

- c) Einordnung und Beurteilung — **575**
 - 3. Regulatorisch anerkanntes Anlagevermögen – kalkulatorischer Restwert — **576**
 - a) Begriff — **576**
 - b) Ermittlung — **577**
 - c) Einordnung und Beurteilung — **578**
 - 4. Subjektiver Ertragswert – subjektiver Entscheidungswert nach IDW S 1 — **579**
 - a) Begriff — **579**
 - b) Ermittlung — **579**
 - c) Einordnung und Beurteilung — **581**
 - 5. Vergleichsverfahren – Multiplikatorverfahren in der energiewirtschaftlichen Praxis — **581**
 - a) Begriff — **581**
 - b) Ermittlung — **582**
 - c) Einordnung und Beurteilung — **582**
 - IV. Parallele Netzüberlassungsansprüche aus Konzessionsverträgen — **583**
 - 1. Anspruchskonkurrenz – Gesamtgläubiger § 428 BGB — **583**
 - 2. Zulässigkeit der Ausgestaltung vertraglicher Überlassungsansprüche — **586**
- C. Aufteilung der Erlösobergrenzen im Zuge von Netzübernahmen — **588**
 - I. Erlösobergrenzen-Übergang gem. § 26 ARegV — **588**
 - 1. Vollnetzübergang i.S.v. § 26 Abs. 1 ARegV — **588**
 - 2. Teilnetzübergang i.S.v. § 26 Abs. 2 ARegV — **590**
 - a) Einvernehmlicher Antrag — **590**
 - b) Verfahren bei Nichteinigung der überzuleitenden EOG — **591**
 - aa) Ermittlung der zu übertragenden Kapitalkosten — **591**
 - bb) Ermittlung der zu übertragenden aufwandsgleichen Kosten — **592**
 - c) Minderung der Erlösobergrenze beim abgebenden Gasnetzbetreiber aufgrund der Abspaltung von Anlagen mit Wasserstoffbetrieb gemäß § 26 Abs. 2a ARegV. — **593**
 - d) Auskünfte bzw. Vertraulichkeitsschutz im Neufestlegungsverfahren — **594**
 - 3. Behördenzuständigkeit — **595**
 - 4. Neufestlegungszeitpunkt — **596**
 - II. Übertrag der Erlösobergrenze aufgrund eines Antrages auf Genehmigung eines Kapitalkostenaufschlags nach § 4 Abs. 4 Nr. 1 i.V.m. § 10a ARegV — **598**
 - III. Der Einfluss der Erlösobergrenzen-Aufteilung auf den ertragsorientierten Wertbeitrag eines Netzerwerbs — **599**
 - 1. Grundsätzlicher Zusammenhang zwischen Erlösobergrenzen-Übertragung und ertragsorientierten Wertbeitrag — **599**

2. Berücksichtigung des Übergangssockels im Rahmen der Erlösobergrenzen-Aufteilung auf den ertragsorientierten Wertbeitrag — **600**

Kapitel 7 Wasserversorgung — 603

- A. Einleitung: Grundstrukturen der Trinkwasserversorgung — **603**
 - I. Trinkwasserversorgung als Teil der Daseinsvorsorge — **603**
 - II. Ausgestaltungsvarianten — **603**
 - III. Zulässigkeit von Ausschließlichkeitsrechten im Wasserbereich — **605**
 - IV. Allgemeine Anschluss- und Versorgungspflicht — **606**
 1. Inhalt der allgemeinen Anschluss- und Versorgungspflicht — **607**
 2. Rechtliche Durchsetzung und Grenzen der allgemeinen Anschluss- und Versorgungspflicht — **607**
- B. Verfahren der Konzessionsvergabe — **608**
 - I. Rechtsgrundlagen — **608**
 1. Ausnahme vom Vergaberecht — **608**
 2. Anwendbarkeit des Europäischen Primärrechts — **609**
 3. Kartellrecht — **610**
 - II. Ausnahmen — **611**
 1. Inhouse-Vergabe — **611**
 - a) Grundsätze — **611**
 - b) Voraussetzungen — **612**
 - aa) Kontrollkriterium — **612**
 - bb) Wesentlichkeitskriterium — **613**
 2. Netzeigentum? — **614**
 - III. Allgemeine Verfahrensgrundsätze — **615**
 - IV. Rechtsschutz — **616**
- C. Inhalt von Wasserkonzessionsverträgen — **617**
 - I. Konzessionsabgabenrecht — **617**
 1. Rechtsgrundlage — **617**
 2. Vorgaben aus der Konzessionsabgabenordnung — **618**
 3. Weitere Vorgaben aus den Anordnungs- und Durchführungsbestimmungen zur KAE — **619**
 - a) Konkretisierung des Nebenleistungsverbots — **619**
 - b) Unzulässige Heimfallverpflichtungen — **619**
 - c) Keine Tarifordnung mit allgemeinen Bedingungen und Tarifpreisen — **620**
 - II. Keine im Gesetz vorgegebene Laufzeitbegrenzung — **620**

Kapitel 8 Wasserstoffkonzessionen — 621

- A. Beimischung von Wasserstoff in Gasnetzen — **622**
 - I. EnWG-Novelle 2011 — **622**
 - II. Erzeugungsart maßgeblich — **623**

- III. Vertragliche Regelungen — **624**
- B. Reine Wasserstoffnetze — **625**
 - I. Rechtliche Grundlagen — **625**
 - 1. EnWG-Novelle 2021 — **625**
 - a) Gesetzlicher Begriff des Wasserstoffnetzes — **626**
 - b) Anwendung der Regelungen für Strom- und Gasnetze auf Wasserstoffnetze — **626**
 - c) Wegerechte — **627**
 - d) Regulatorische Vorgaben — **629**
 - 2. Entwurf Novelle Gasbinnenmarkttrichtlinie — **630**
 - II. Wasserstoffkonzessionen — **631**
 - 1. Vergabe der Wegerechte — **631**
 - 2. Vertragsinhalte — **633**
 - 3. Gegenleistung für Kommunen — **634**
 - III. Umstellung bestehendes Gasnetz — **635**
 - 1. Konzessionsvertrag — **635**
 - a) Überleitung nach § 113a EnWG — **635**
 - b) Übernahme des Netzes durch anderes Unternehmen — **636**
 - 2. Forcieren der Umstellung durch Gemeinde — **636**
 - a) Beendigung des Gaskonzessionsvertrags — **637**
 - b) Übergang Netz von Gaskonzessionär auf Wasserstoffkonzessionär — **638**

Sachregister — 639