

Die Kompetenz
der Europäischen Gemeinschaft
für den rechtlichen Rahmen
der Informationsgesellschaft

Von

Michael Rosenthal



Duncker & Humblot • Berlin

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	19
<i>1. Teil</i>	
Der Regelungsbedarf	21
1. Kapitel	
Die Kommunikationsinfrastruktur	21
A. Die dienstespezifische Telekommunikationsinfrastruktur	21
B. Die Digitalisierung	23
I. Der Vorgang der Digitalisierung	23
II. Die Folgen der Digitalisierung	25
1. Erweiterung der Übertragungskapazität	25
a) Vervielfachung der Programme	26
b) Höhere Übertragungsqualität	27
c) Rückkanäle	27
d) Geringere Kosten	27
2. Größere Speicherkapazitäten	27
3. Alternative Übertragungswege	28
C. Die dienstunabhängige Telekommunikationsinfrastruktur	28
2. Kapitel	
Die Kommunikationsdienste	29
A. Technisch mögliche Dienste	29
I. Vermittlungsdienste	30
II. Verteildienste	30
III. Zugriffsdienste	31
IV. Abrufdienste	31
B. Inhaltliche Ausgestaltung der Dienste	32
I. Ton-/Bewegtbildkommunikation (Digitales Fernsehen)	32
1. Begriffsbestimmung	32
a) near video on demand	33
b) video on demand	33
c) pay per Channel/pay per view	33

2. Inhaltliche Ausgestaltung	34
a) Voll- oder Spartenprogramme	34
b) Verteil-, Zugriffs- oder Abrufdienst	34
c) Paketbildung	35
d) Inhalt	35
aa) Information und Unterhaltung	35
bb) Teleshopping	35
II. Tonkommunikation (Digitaler Hörfunk)	36
III. Textkommunikation	36
1. Videotext	36
2. Bildschirmtext	37
3. Weiterentwicklungen der Textkommunikation	37
IV. Datenkommunikation	38
1. Begriffsbestimmung	39
a) Data Broadcasting	39
b) Online-Dienste	39
c) Multimedia-Dienste	40
2. Inhaltliche Ausgestaltung	40
C. Anknüpfungspunkte zukünftiger Regelungen	40

3. Kapitel

Die Kommunikationswirtschaft 41

A. Die Medienbranche	42
B. Die Telekommunikationsbranche	45
C. Die Handel- und Dienstleistungsbranche	47

4. Kapitel

Ergebnis 48

2. Teil

Die Kompetenzverteilung 49

1. Kapitel

Das Prinzip der begrenzten Befugnisse - Art. 3 b Abs. 1 EGV 50

A. Sachkompetenzen	51
I. Telekommunikation - Art. 129b - d EGV	51
II. Rundfunk - Art. 128 EGV	51

B. Querschnittskompetenzen	52
I. Telekommunikation	52
1. Art. 90 Abs. 3 EGV	53
2. Art. 100a EGV	54
II. Rundfunk	55
1. Anwendbarkeit der Dienstleistungsvorschriften	55
2. Vorliegen einer Dienstleistung	57
a) Abgrenzung zur Warenverkehrs- und Niederlassungsfreiheit	57
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	57
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	58
b) Entgeltlichkeit der Leistung	58
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	58
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	60
c) Grenzüberschreitung der Leistung	60
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	60
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	61
d) Mögliche Leistungsbeziehungen	62
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	62
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	64
e) Zwischenergebnis	64
3. Nichtanwendbarkeit der Dienstleistungsvorschriften	64
a) Art. 55 Abs. 1 i.V.m. Art. 66 EGV	65
b) Art. 90 Abs. 2 EGV	66
aa) Rundfunkveranstalter als Unternehmen	66
bb) Betrauung	67
cc) Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichen Interesse	68
dd) Verhinderung der Aufgabenerfüllung	69
c) Zwischenergebnis	69
4. Mitgliedstaatliche Regelungsspielräume	69
a) Diskriminierende Regelungen	70
b) Unterschiedslos anwendbare Regelungen	71
aa) Beschränkungen des Dienstleistungsverkehrs	72
bb) Zwingende Gründe des Allgemeininteresses	72
cc) Verhältnismäßigkeit	73
dd) Fehlende Harmonisierung	74
c) Umgehungsfälle	75
5. Gemeinschaftsgrundrechte	75
a) Maßstab gemeinschaftsrechtlicher und nationaler Maßnahmen	76
b) Gemeinschaftsrechtliche Rundfunkfreiheit	76
aa) Verhältnis zwischen EG und EMRK	77
bb) EuGH - Rechtsprechung	78
c) Eigenständige Bedeutung von Art. 10 EMRK	78
6. Ergebnis	79

2. Kapitel

Abgrenzung zur mitgliedstaatlichen Sachkompetenz	79
A. Die Abgrenzung durch die Entscheidungen der Organe	79
B. Die Abgrenzung nach dem Schwerpunkt der Regelung	80

3. Teil

Die Kompetenzausübung	82
------------------------------	----

1. Kapitel

Ausübungsvoraussetzung - Art. 3 b Abs. 2 EGV	82
A. Kompetenzausübungsgrundsatz	83
B. Fehlen einer ausschließlichen Zuständigkeit	83
I. Die Auffassung der Kommission	84
II. Gleichbehandlung von Art. 57 Abs. 2 und Art. 100a EGV.	85
III. Konkurrenz zwischen Sach- und Querschnittskompetenzen.	85
IV. Binnenmarktzuständigkeit als Hauptanwendungsfall.	86
C. Materielle Voraussetzungen	87
I. Zielformulierung	88
II. Unzureichende Zielverwirklichung durch Mitgliedstaaten	88
1. Effizienzkriterium	88
2. Erforderlichkeitskriterium.	89
a) Grammatikalische Auslegung	89
b) Systematische Auslegung	90
c) Teleologische Auslegung	91
3. Insuffizienz-kriterium.	91
III. Bessere Zielverwirklichung auf Gemeinschaftsebene.	92
D. Formelle Voraussetzungen.	93
E. Justitiabilität	94
F. Das Protokoll über die Anwendung der Grundsätze der Subsidiarität und der Verhältnismäßigkeit	96

2. Kapitel

Ausübungsreichweite - Art. 3 b Abs. 3 EGV	97
A. Anwendbarkeit im Verhältnis zu den Mitgliedstaaten.	97
B. Verhältnis zu Art. 3b Abs. 2 EGV.	98
C. Prüfungsinhalt	100
I. Zulässiges Ziel.	101
II. Geeignetheit	101

- III. Erforderlichkeit101
 - 1. Form102
 - 2. Inhalt102
 - a) Möglichkeit von Entscheidungsspielräumen102
 - b) Möglichkeit alternativer Maßnahmen103
 - c) Möglichkeit von Mindestregelungen104
- IV. Angemessenheit104
 - 1. Rücksichtnahme auf kulturelle Aspekte - Art. 128 Abs. 4 EGV ... 105
 - 2. Der Grundsatz der loyalen Zusammenarbeit - Art. 5 EGV.106
 - a) Verpflichtung der Gemeinschaft.106
 - b) Inhalt108

4. Teil

Die Kompetenzkontrolle 112

1. Kapitel

Die Kontrollkompetenz des Europäischen Gerichtshofs 112

2. Kapitel

Die Kontrollkompetenz des Bundesverfassungsgerichts 113

- A. Die Kontrolle der Kompetenzverteilung114
 - I. Die Gerichtsbarkeit des Bundesverfassungsgerichts114
 - II. Die Übertragung der Gerichtsbarkeit auf den Gerichtshof115
- B. Die Kontrolle der Kompetenzausübung116
 - I. Die Grundrechte als Teil der nationalen Identität117
 - 1. Kontrollgegenstand und -umfang bis zum Maastricht-Urteil.117
 - 2. Kontrollgegenstand und -umfang im Maastricht-Urteil119
 - a) Kontrollgegenstand.....119
 - b) Kontrallumfang119
 - II. Die Kontrolle der gemeinschaftsrechtlichen Ausübungsgrenzen121

3. Kapitel

Das Kooperationsverhältnis zwischen EuGH und BVerfG 122

- A. Die Kooperation im Rahmen der Kompetenzverteilung122
 - I. Prüfungsrecht123
 - 1. Verfassungsrechtliches Prüfungsrecht123
 - 2. Gemeinschaftsrechtliches Prüfungsrecht123
 - II. Verwerfungsrecht124
 - 1. Verwerfungsmonopol des Bundesverfassungsgerichts.124
 - 2. Verfahrensweise125
- B. Die Kooperation im Rahmen der Kompetenzausübung126

5. Teil

Die Regelungen

128

1. Kapitel

Gemeinschaftsrechtliche Regelungen

128

A.	Anpassung der audiovisuellen Regeln	128
I.	Revision der Fernsehrichtlinie	128
1.	Anwendungsbereich	129
2.	Regelungskonzeption	130
3.	Inhalt	131
a)	Quotenregelungen	131
b)	Fernsehwerbung, Sponsoring und Teleshopping	132
c)	Schutz Minderjähriger und der öffentlichen Ordnung	132
d)	Gegendarstellungsrecht	133
4.	Verbindlichkeit und Durchsetzbarkeit	133
II.	Die rechtliche Behandlung der Neuen Dienste	133
1.	Anwendbarkeit der Fernsehrichtlinie	133
2.	Entwicklung eines einheitlichen Rahmens	134
a)	Richtlinienvorschlag über gesetzgeberische Transparenz	134
b)	Grünbücher und Mitteilungen zu Einzelaspekten	135
c)	Grünbuch zur Konvergenz	137
aa)	Ziel	137
bb)	Inhalt	138
B.	Wettbewerb und Medienkonzentration	142
I.	Das Kartell- und Mißbrauchsverbot (Art. 85 f. EGV)	143
1.	Anwendbarkeit	143
2.	Voraussetzungen	143
3.	Entschiedene Beispielfälle im Bereich des Rundfunks	144
a)	Programmbeschaffungs- und Programmverwertungstätigkeit	144
aa)	Anbieterseite	144
bb)	Nachfragerseite	145
(1)	European Broadcasting Union (EBU)	145
(2)	Eurosport	146
b)	Programminformationstätigkeit	146
c)	Werbetätigkeit	147
II.	Die Kontrolle staatlicher Beihilfen (Art. 92 EGV)	147
III.	Die Fusionskontrolle	148
1.	Die Fusionskontrollverordnung	148
a)	Voraussetzungen	149
b)	Verbotsentscheidungen	150
aa)	Media Service GmbH - 9.11.1994	150

- bb) Nordic Satellite Distribution - 19.7.1995 150
- cc) Holland Media Groep - 20.9.1995 151
- 2. Richtlinie über Fusionen im Mediensektor 152
- C.' Telekommunikationsrecht 153
 - I. Liberalisierung der Telekommunikationsdienste 154
 - II. Liberalisierung der Telekommunikationsnetze 154
 - III. Open Network Provision 155
 - IV. Fortsetzung der Liberalisierungspolitik 157
- D. Schutz geistiger Eigentumsrechte und der Privatsphäre 157
 - I. Urheberrecht 157
 - II. Verbraucherschutz 158
 - III. Datenschutzrecht und Normierung der Fernsehübertragung 159

2. Kapitel

Regelungen des Europarates 159

- A. Die Europäische Menschenrechtskonvention - Art. 10 EMRK 160
 - I. Schutzbereich 160
 - II. Rechtfertigung eines Eingriffs 161
 - 1. Art. 10 Abs. 1, Satz 3 EMRK (Rundfunkklausel) 161
 - 2. Art. 10 Abs. 2 EMRK 162
 - a) Vorliegen eines Gesetzes 162
 - b) Legitimer Zweck 162
 - c) In einer demokratischen Gesellschaft unentbehrlich 162
- B. Das Europäische Übereinkommen über das grenzüberschreitende Fernsehen vom 5. Mai 1989 163
 - I. Anwendungsbereich und Regelungskonzeption 164
 - II. Inhalt 164
 - III. Verhältnis zu der Fernsehrichtlinie 164
 - IV. Verbindlichkeit und Durchsetzbarkeit 165
- C. Die Empfehlungen des Ministerkomitees 165

Literaturverzeichnis 168

Sachwortverzeichnis 185