

Eva Rudolf

Das Recht auf Netzzugang in der Telekommunikation

Europäisches Gemeinschaftsrecht und seine
Anwendung in §§ 33 ff. TKG

• Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

f

<i>Abkürzungsverzeichnis</i>	13
------------------------------	----

I	<i>1. Kapitel: Einführung</i>	15
---	-------------------------------	----

I. M	Das Problem des Netzzugangs	15
1.	Formen des Netzzugangs	15
2.	Rechtlicher Regelungsbedarf	15
3.	Netzzugang und Liberalisierung	16
a)	Interessenkonflikt des etablierten Netzbetreibers	16
b)	Bottleneck-Charakter des etablierten Netzes	18

II.	Telekommunikationsnetze	20
-----	-------------------------	----

III.	Netzzugang als weltweites Problem	21
1.	Beispiel USA	21
2.	Beispiel Großbritannien	24

IV.	Netzzugang in der Europäischen Gemeinschaft	25
1.	Überblick	26
2.	Rechtsgrundlagen	27
a)	Art. 95 EGV	27
aa)	Harmonisierung des Binnenmarktes	27
bb)	Handelspolitische Ziele?	28
cc)	Dienstleistungen	29
b)	Art. 86III EGV	29
aa)	Konkretisierung der aus Art. 86 resultierenden Verpflichtungen	29
bb)	Fortgeltung des Art. 86III EG im TK-Sektor?	30
c)	Art. 81 ff. EGV	34

<i>2. Kapitel: Die Netzzugangsregelungen im europäischen Gemeinschaftsrecht</i>	36
---	----

I.	Netzzugang nach ONP-Recht	36
1.	Überblick	36
2.	Zugangsgewährungspflicht	37
a)	Rechtsgrundlage	38
aa)	Überblick	38
bb)	Verhältnis Rahmenrichtlinie/Einzelrichtlinien	39
b)	Berechtigter und Verpflichteter	40
aa)	Berechtigter	40
bb)	Verpflichteter	41
3.	Sachliche Verweigerungsgründe	42

a)	Grundlegende Anforderungen	42
aa)	Inhaltsbestimmung	42
bb)	Schutzintensität	43
b)	Weitere Verweigerungsgründe	44
aa)	Weitere Verweigerungsgründe nach Sekundärrecht?	44
bb)	Verweigerungsgründe nach Primärrecht	45
II.	Richtlinien der Kommission nach Art. 87 III EGV	48
1.	Überblick	48
2.	Zugangsgewährungspflicht	49
3.	Fortgeltung der Richtlinien	50
III.	Allgemeines Wettbewerbsrecht	51
1.	Art. 82 EGV	51
a)	Unternehmen	51
b)	Beherrschende Stellung	51
aa)	Relevanter Markt	51
bb)	Wesentlicher Teil des Gemeinsamen Marktes	54
cc)	Beherrschende Stellung	55
c)	Mißbräuchliches Ausnutzen	56
aa)	Fallgruppen der Kommission	56
bb)	Essential facility doctrine	57
cc)	Essential facility doctrine im Lichte der EuGH-Rechtsprechung	60
dd)	Anwendung der essential facility doctrine auf Netzbetreiber	63
ee)	Anwendung der essential facility doctrine auf ehemalige Monopolisten	65
d)	Handelsbeeinträchtigung	66
2.	Art. 81 EGV	66
IV.	Verhältnis der gemeinschaftsrechtlichen Regelungen zueinander	67
1.	Verhältnis zwischen sektorspezifischer Regulierung und Wettbewerbsrecht	67
a)	Verschiedene Ansätze	67
b)	Möglichkeit eines Normenkonflikts?	69
c)	Parallele Anwendung	70
2.	Verhältnis zwischen den Richtlinien des Rates und der Kommission	71
a)	Problem	71
b)	Vorrang der sektorspezifischen Regulierung?	71
c)	Parallele Anwendung	72
	<i>3. Kapitel: Netzzugang nach §§ 33 ff. TKG im Lichte des Gemeinschaftsrechts</i>	74
I.	Überblick über das Recht auf Netzzugang im deutschen Recht	74
1.	§§33 ff. TKG	74
2.	§19GWB	75

3.	Verhältnis zwischen TKG und GWB	76
II.	Netzzugang nach § 35 I TKG	79
1.	Betreiber	79
2.	TK-Netz	80
	a) Netzdefinition nach § 3 TKG	80
	b) Mindestanforderungen an TK-Netze?	81
	aa) Auffassungen in Literatur und Praxis	81
	bb) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben	83
	c) Kabelfernsehnetze als TK-Netze?	85
3.	Angebot von Dienstleistungen für die Öffentlichkeit	87
4.	Marktbeherrschende Stellung	88
	a) Relevanter Markt	88
	b) Vermutungstatbestand	88
	c) Potentieller Wettbewerb	89
5.	Berechtigte	90
	a) § 35 I 1 TKG: „Andere Nutzer“	90
	b) § 35 I 2 TKG: „Sämtliche Nutzer“	90
	c) § 35 I 3 TKG: „Netzbetreiber“	91
6.	Netzzugang	91
	a) Netzzugangsdefinition nach § 3 Nr. 9 TKG	91
	b) Abgrenzung zwischen allgemeinem und besonderem Netzzugang	92
	c) Zusammenschaltung	93
	aa) Definition	93
	bb) Öffentliche TK-Netze	94
	cc) Mindestzusammenschaltungspunkte	95
	dd) Mindestverkehrsmengen	96
	ee) Grenzüberschreitende Zusammenschaltung	96
III.	Netzzugangsbeschränkungen nach § 35 II TKG	97
1.	Ornungsgemäße Umsetzung durch Verweisung?	97
	a) Verweisung auf Gemeinschaftsrecht	98
	b) Verweisung auf die Richtlinie 90/387/EWG	99
	c) Verweisung auf „sonstiges Recht der Europäischen Gemeinschaft“	102
2.	Berufung auf die Netzintegrität	102
IV.	Netzzugang nach § 33 I TKG?	103
1.	Leistung i.S.d. § 33 I TKG	103
	a) Netzzugang als Leistung i.S.d. § 33 I TKG?	103
	aa) Problem	103
	bb) Ansichten in Literatur und Praxis	103
	cc) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben	105
	b) Entbündelter Zugang zu Teilnehmeranschlußleitungen	106
	aa) Problem	107
	bb) Ansichten in Literatur und Praxis	107

cc) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben	109
2. Marktbeherrschender Anbieter	111
3. „Wesentliche“ Leistungen	111
a) „Wesentlichkeit“ i.S.d. essential facility doctrine?	111
b) Konkreter oder abstrakter Bedarf?	112
4. Sachliche Rechtfertigung ungünstigerer Bedingungen	113
<i>4. Kapitel: Ausblick</i>	115
I. Problembereiche der der bisherigen Regelung und Lösungsansätze	115
1. Problembereiche der bisherigen Regelung	115
2. Lösungsansätze	115
a) Problem	115
b) Lösungsvorschläge	116
aa) Vorschlag 1: Konkretisierung der Netzzugangsbestimmungen	116
bb) Vorschlag 2: Funktionale Ergänzung	118
cc) Vorschlag 3: Vereinheitlichung des europäischen Rahmens	119
dd) Vorschlag 4: Keine Änderungen	120
ee) Vorschlag 5: Horizontale/vertikale Entflechtung	120
II. Künftiger Regelungsbedarf	122
1. Veränderungen des TK-Marktes	122
a) Wirtschaftliche Veränderungen	122
b) Technischer Fortschritt	123
aa) Neue Übertragungsmöglichkeiten	124
bb) „Konvergenz“	125
c) Rechtliche Auswirkungen auf den Netzzugang	126
aa) Auswirkungen der wirtschaftlichen Veränderungen	126
bb) Auswirkungen der technischen Veränderungen	126
2. Schrittweise Reduzierung der Regulierung?	127
a) Gefahren einer Regulierung	127
b) Erforderlichkeit einer sektorspezifischen Regulierung?	129
aa) Überblick	129
bb) Ausreichendes Wettbewerbsrecht?	130
3. Branchenübergreifende Netzzugangsregelung?	133
a) Überblick	133
b) Konzept der Kommission	134
aa) Trennung Netz/Dienst	134
bb) Konzept der „Gleichbehandlung aller Infrastrukturnetze“	135
c) Netzzugang in anderen liberalisierten Bereichen	137
<i>Zusammenfassung</i>	13
<i>Literaturverzeichnis</i>	143
<i>Stichwortverzeichnis</i>	159