

Handel mit CCh-Zertifikaten

Ein Leitfaden

Dr. Ines Zenke

Rechtsanwältin, Becker Büttner Held, Berlin

und

Dr. Thomas Fuhr

Rechtsanwalt, Leiter Recht DBEnergie GmbH



71 HOCHSCHULE
** LIECHTENSTEIN

Bibliothek

Verlag C.H. Beck München 2006

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	v
Literaturverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis	XXI
I. Einführung	1
II. Die Historie des Emissionshandels - Wieso für „gute Luft“ zahlen?	5
1. Die Idee vom Klimaschutz durch Ökonomie: 1968	5
2. Handlungsdruck wegen globaler Klimaveränderungen: 1979-1992	7
3. Das Kyoto-Protokoll von 1997	8
a) Grundgedanken des Kyoto-Protokolls	8
b) Inkrafttreten des Kyoto-Protokolls 2005	13
• 4. Aktiv voran: Die Europäer	14
a) Die Emissionshandelsrichtlinie	14
b) Die Linkirig Directive	17
aa) Kyoto-Mechanismen JI und CDM	17
bb) Nationale Ausgleichsprojekte	17
5. Die Umsetzung des europäischen Rechts in Deutschland - Überblick	18
a) Emissionshandel	18
b) Projektbezogene Mechanismen JI und CDM	19
c) Nationale Ausgleichsprojekte	20
III. Stand der Klimaschutzanstrengungen: Wie geht es weiter?	23
1. Ist-Situation und Trends	23
2. Notwendige Maßnahmen in Kyoto- und Post-Kyoto-Phase	30
a) Zunehmende Sensibilisierung	30
b) Ausmaß der gebotenen Minderungsanstrengungen	31
c) Konkret für erforderlich angesehene Maßnahmen	32
aa) Breitere internationale Beteiligung	32
bb) Einbeziehung weiterer Bereiche	35
cc) Verbesserung Energieerzeugung und -nutzung	37
3. Konkrete Auswirkun-gen auf den Rechtsrahmen für 2008-2012 ..	39
a) Europäische Überlegungen	39
b) Nationale Überlegungen - Allokationspläne 2008-2012 ..	40
IV. Der Markt für CO₂-Zertifikate	41
1. Die Akteure	41

a) Betreiber	41
b) Händler	41
c) Intermediäre	42
2. Gegenstand des Handels - Produkte	43
a) Abgrenzung zu verwandten Produkten	43
b) Die verschiedenen Emissionshandelszertifikate	45
aa) Überblick	45
bb) Emissionsberechtigungen - CCh-Zertifikate/Berechtigungen/EU-Allowances	45
cc) Assigned Amount Units - AAU	46
dd) Emission Reduction Units - ERU und Certified Emission Reductions - CER	46
ee) Verified Emission Reductions - VER	47
ff) Verknüpfung der verschiedenen Emissionshandelszertifikate	49
3. Marktplätze	51
a) OTC/Börsen/Plattformen	51
b) Produkte	54
aa) Spotmarkt	54
bb) Terminmarkt	55
V. Die Genehmigung und Anzeige zum Emittieren von CO₂	57
VI. Die Zuteilungsmechanismen in Deutschland: 2005-2007	61
1. Minderungsverpflichtung, Sektorenaufteilung, Erfüllungsfaktor	61
2. Ausgangspunkt: Die Anlage	65
a) Strikte Anknüpfung an das BImSchG oder eigener Anlagenbegriff?	65
aa) Eigener Anlagenbegriff des TEHG	65
bb) Hauptanlage/Zusammengehörende Anlagen nach § 2 Abs. 2 TEHG	70
b) Zuteilung nach Anlagenteilen/Zuteilungsebenen?	71
3. Grundregeln für die Zuteilung	74
a) Überblick	74
b) Bestehende Anlagen - § 7 ZuG 2007	74
aa) Historische Zuteilung: § 7 Abs. 1-11 ZuG 2007	74
bb) Zuteilung als Wahlanlage: § 7 Abs. 12 ZuG 2007	77
c) Bestehende Anlagen - § 8 ZuG 2007	87
d) Neuanlagen	87
aa) Höhe der Zuteilung	88
bb) Einzelfragen der Benchmark-Zuteilung	92
cc) Kapazitätserweiterung	94
4. Besondere Zuteilungsregeln - Zusatzzuteilung	99
a) Frühzeitige Emissionsminderungen - Early Action	99
b) Prozessbedingte Emissionen	100
c) Anlagen mit Kraft-Wärme-Kopplung	101
d) Einstellung des Betriebes von Kernkraftwerken	103

VII. Die-Zuteilungsmechanismen in Deutschland: 2008-2012	105
1. Materielle Überlegungen: NAP II	105
a) Verteilungsbudget	105
b) Zuteilungsgrundsätze	106
aa) Betroffene	106
bb) Kostenfreie Zuteilung	107
cc) Unterschiedliche Erfüllungsfaktoren für Energiewirt- schaft und Produzierendes Gewerbe	107
dd) Bestandsanlagen	108
ee) Neuaufgaben	110
ff) Sonderregelungen	111
gg) Einstellung Anlagenbetrieb und" Übertragung auf Ersatzanlagen	112
hh) Erleichterungen für kleine Emittenten?	113
c) Banking	114
2. Antragsverfahren	114
VIII. Das Verwaltungsverfahren Zuteilung	115
1. Zuteilung und Ausgabe von Berechtigungen	115
2. Antragstellung	115
3. Zuteilungs- und Entscheidungsbegehren	117
a) Haupt- und Hilfsanträge, Alternativanträge	117
b) Feststellungsanträge	119
c) Notwendige Auslegung des Begehrens der Antragsteller . durch die DEHSt und Hinweispflichten, Untersuchungs- grundsatz	121
IX. Rechtsschutz Zuteilungsverfahren	125
1. (Ca. 800) Widerspruchsverfahren	125
2. Untätigkeitsklage wegen verspäteter Bescheidung; der Wider- sprüche	126
3. Gerichtlicher Rechtsschutz	126
a) Verfahrensrechtliches	126
aa) Handlungsmöglichkeiten -Überblick	126
bb) Kosten des Rechtsschutzes	127
cc) Musterverfahren und Streitgenossenschaften	131
dd) Antrag auf Erlass einstweiliger Anordnung	132
ee) Zuständigkeit	134
b) Materiellrechtliche Fragen	135
aa) Freiheit der DEHSt wegen Unmöglichkeit der Zutei- lung?	135
bb) Schadensersatzansprüche gegen die DEHSt?	137
X. Ausgewählte Sonderkonstellationen	139
1. Stilllegung	139
2. Betreiberwechsel/Anlagenverkauf	141

a) Fragestellungen	141
b) „FAQ“ der DEHSt vom 20.5.2005 zum Betreiberwechsel	141
c) Beantwortung der Einzelfragen	142
aa) Anzeigepflichten und Emissionsgenehmigung	142
bb) Abgabepflicht und Monitoring	143
cc) Schicksal der zugeteilten Berechtigungen	143
dd) Verfügungsberechtigung über das Anlagenkonto	146
ee) Keine automatische Fortführung von Widerspruchsverfahren durch den neuen Betreiber	147
XI. Monitoring - Emissionsbericht - Rückgabe- und Abgabepflichten	149
1. Monitoring	149
2. Emissionsbericht	151
3. Rückgabe- und Abgabepflichten	152
a) Regelmäßige Abgabe von Berechtigungen	152
b) Rückgabe bei Korrektur der Zuteilungsentscheidung	153
XII. Bilanzierung von Emissionsrechten	155
1. International Accounting Standards, IAS bzw. IFRS	155
a) IFRIC Draft Interpretation DI Emission Rights - IFRIC 1	155
b) IFRIC 3 Emission Rights - IFRIC 3	156
2. HGB-Bilanzierung	157
a) Vorschlag des IDW	157
b) Schreiben des Bundesfinanzministeriums	158
XIII. Umsatzsteuer	163
1. Erstzuteilung	163
2. Markttransaktionen	164
a) Steuerbarkeit und UStG-Pflichtigkeit	164
b) Vorsteuerabzug	165
c) Reverse Charge	165
3. Derivate auf Zertifikate	166
XIV. Der Handel von Zertifikaten: Cap and Trade	169
1. Handelsspezifische Rechtsregelungen	169
2. Bankrechtliche Einordnung/Aufsichtspflichten	170
3. Abwicklung der Emissionshandelskonten	172
a) Konto und Kontoeröffnung	172
b) Nutzungsbedingungen zum Register	173
4. Die Verträge	174
a) Überblick	174
b) Spezifische Emissionshandelsverträge	175
• aa) Vorab: Historische Bemühungen zur Vereinheitlichung der wichtigsten Vertragswerke	175
• bb) Allowances Appendix des EFET-Stromhandelsvertrages	177

cc)	Agreement for the Sale and Purchase of Allowances	189
dd)	IETA Emissions Trading Master Agreement For The EU Allowances	190
ee)	IETA Emission Allowances Single Trade Agreement For The EU Allowances	194
ff)	ISDA Allowances Appendix	196
c)	Weitere Verträge für den Emissionshandel	203
aa)	Rahmenvertrag für Finanztermingeschäfte	203
bb)	ICOM Master Agreement/IFEMA Master Agreement	204
5.	Manipulationswürfe Strom- und CO ₂ -Preise	205
a)	Verfahren des Bundeskartellamtes, andere Verfahren	205
b)	Missbrauch marktbeherrschender Stellung?	208
aa)	§ 19 Abs. 1 GWB	208
bb)	Art. 82 EGV	214
XV.	Emissionshandelskostenverordnung 2007	217
1.	Kostenbescheide, (ca. 300) Widersprüche und Musterver- fahren	217
2.	Grundlage der Gebührenerhebung	218
3.	Kritik an der EHKostV 2007	219
a)	Verstoß gegen das Äquivalenzprinzip	220
b)	Verstoß gegen das Kostendeckungsprinzip	221
c)	Verstoß gegen das Verwaltungskostengesetz	222
d)	Verstoß gegen verfassungsrechtliche Anforderungen	223
e)	Verstoß gegen den Grundsatz der Gebührengleichheit	224
f)	Verstoß gegen Art. 10 EmissH-RL	224
4.	Sofortige Vollziehung des Bescheides und Antrags auf Aus- setzung dieses	225
XVI.	Emissionsgutschriften aus Klimaschutz-/Emissionsminderungs- projekten	227
1.	Einbettung und Potential von Klimaschutzprojekten	227
2.	Anerkennungsvoraussetzungen eines Projektes	228
a)	Joint Implementation	228
b)	Clean Development Mechanism	230
c)	Sonderfall: NA-Projekte	230
3.	Konkreter Ablauf eines Klimaschutzprojektes	231
a)	Überblick: Realisierungsstufen eines JI-/CDM-Projektes	231
b)	Projektidee	231
aa)	Projektkategorien	232
bb)	Mögliche Projektzyklen	234
cc)	Projektpartner	234
c)	Erstellung Kurz-Check	235
d)	Erstellung Projektdokumentation	235
e)	Validierung und Registrierung des Klimaschutzprojektes	237
f)	Prüfung und Genehmigung des Klimaschutzprojektes	238
g)	Eigentliche Projektumsetzung und Monitoring	238

h) Überprüfung der erzielten Emissionsreduktionen und Ausstellung von Emissionszertifikaten	239
• i) Hinweis: Vereinfachungen für Kleinprojekte - Small Scale ..	239
4. Gegencheck: Durchführung eigener Emissionsminderungsprojekte oder schlichter Erwerb von Emissionszertifikaten aus solchen Projekten?	240
a) Eigene Durchführung von Projekten	240
b) Erwerb von Emissionsgütschriften	241
aa) Eigener Erwerb von Emissionsgütschriften	241
bb.) Finanzielle Beteiligung an bestehenden Klimaschutzfonds.	241
XVH. Resümee/Ausblick	245
Glossar	247
Stichwortverzeichnis	271