

**Rechtliche und ökonomische  
Überlegungen zur Erwerbsfreiheit**

Christoph Grabenwarter

WIEN 1994  
SERVICE FACHVERLAG

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	VIII
I. Einleitung .....	1
II. Die Freiheit der Erwerbsbetätigung .....	3
A. Schutzbereich des Grundrechts und Zusammenhänge mit anderen Grundrechten .....	3
1. Der persönliche Schutzbereich .....	3
2. Der sachliche Schutzbereich .....	5
B. Gesetzesvorbehalt und Eingriffsschranken .....	11
C. Die Entwicklung der Rechtsprechung bis 1984 .....	15
D. Die jüngere Rechtsprechung .....	17
1. Antrittsbeschränkungen .....	21
a) Schrottlenkungsrecht .....	21
b) Verkehrsrecht .....	23
c) Staatliche Monopole .....	33
d) Gebietschutz und Bedarfsprüfung im Landesrecht .....	37
e) Kreditwesenrecht .....	42
f) Gesundheitsrecht .....	44
g) Gewerberecht .....	47
h) Ausbildungsvorschriften als subjektive Zugangsbeschränkungen .....	49
2. Ausübungsbeschränkungen .....	53
a) Zeitliche Beschränkungen .....	53
b) Örtliche Beschränkungen .....	59
c) Beschränkungen des Preiswettbewerbs .....	64
d) Beschränkungen der Werbung .....	67
e) Die landwirtschaftliche Marktordnung .....	72
f) Verpackungsvorschriften .....	77
g) Antrittsbeschränkungen als Grenzen des Umfangs der Erwerbsausübung .....	78
h) Kontrahierungszwang und Privatautonomie .....	80
i) Nachträgliche Anforderungen und Vertrauensschutz .....	81

j) Endigungsbestimmungen .....	83
k) Außenhandelsrechtlicher Genehmigungsvorbehalt .....	84
E. Die Verhältnismäßigkeitsprüfung des VfGH .....	85
1. Das öffentliche Interesse .....	85
2. Die Eignung .....	88
3. Die Erforderlichkeit .....	89
4. Die Adäquanz .....	90
a) Die Schwere des Eingriffs .....	91
b) Das Gewicht der rechtfertigenden Gründe .....	94
5. Die Kontrolldichte und die Verteilung der Argumentations- und Beweislast .....	101
III. Ökonomische Überlegungen .....	109
A. Ökonomische Analyse des Rechts und Verhältnismäßigkeitsprüfung .....	109
B. Markt- und Preistheoretische Grundlagen .....	112
1. Monopol, Oligopol und unbeschränkter Wettbewerb .....	113
2. Ein Sonderfall: Das natürliche Monopol .....	116
C. Das Effizienzkriterium .....	117
D. Die Konsumentenrente .....	120
E. Der Wohlfahrtsverlust infolge unvollkommenen Wettbewerbs .....	122
F. Marktmängel, Marktversagen und die Konsequenzen für die Wohlfahrt .....	124
1. Eintrittsschranken .....	124
a) Schranken durch Marktbedingungen .....	124
b) Staatliche Schranken .....	125
2. Externalitäten .....	125
3. Internalitäten .....	127
G. Zielsetzungen der Marktregulierung und Kriterien für die Wahl der Maßnahme aus der Sicht der Wohlfahrtsökonomie .....	127
H. Eingriffe in die Erwerbsfreiheit und Wohlfahrtsökonomie .....	132
1. Die Prüfung des Bedarfs bei Erteilung von Konzessionen als Eingriff in das Grundrecht .....	133
2. Das im öffentlichen Interesse gelegene Ziel .....	138
3. Die Eignung des Eingriffs .....	139
4. Die Erforderlichkeit und Adäquanz .....	139

I. Beispiele aus der Rechtsprechung zu Marktzugangsbeschränkungen und ihr ökonomischer Hintergrund .....	145
1. Die Judikatur zu den Beförderungsgewerben: Bedarfsprüfung versus Ausübungsregeln .....	147
2. Das Problem der versunkenen Kosten .....	149
3. Bedarfsprüfung, Existenzgefährdung, Betriebspflicht und Preisregelung .....	154
4. Gebietsmonopol im Bestattungswesen .....	162
5. Die sogenannte volkswirtschaftliche Schlüsselbranche .....	163
6. Monopole der Post und der Spielbanken .....	166
a) Das Monopol der Post .....	166
b) Das Monopol der Spielbanken .....	172
IV. Zum verfassungsrechtlich verbürgten Wirtschaftssystem .....	180
Literaturverzeichnis .....	186