

Utz Schliesky

# Öffentliches Wirtschaftsrecht

Deutsche und europäische Grundlagen

2., neubearbeitete Auflage

B 61737

Juristische Fakultät  
**Technische Universität Darmstadt**

C.F. Müller Verlag  
Heidelberg

# Inhaltsverzeichnis

<i>Vorwort</i> .....	V
<i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....	XIII
<i>Literaturverzeichnis</i> .....	XVII

## Erster Teil

<b>Öffentliches Wirtschaftsrecht</b> .....	1
--	---

### Erster Abschnitt

<b>Einführung und Positionsbestimmung</b> .....	1
A. Wirtschaftsrecht .....	1
I. Privates Wirtschaftsrecht .....	3
II. Öffentliches Wirtschaftsrecht .....	3
III. Wirtschaftsstrafrecht .....	4
B. Wirtschaftsverfassungsrecht .....	4
C. Wirtschaftsverwaltungsrecht .....	5
D. Öffentliches Wettbewerbsrecht .....	6

### Zweiter Abschnitt

<b>Geschichtliche Entwicklung</b> .....	8
A. Bedeutung .....	8
B. Antike .....	9
C. Franken .....	10
D. Hoch- und Spätmittelalter .....	11
E. Neuzeit .....	13
F. Liberalismus .....	14
G. Interventionismus .....	15

### Dritter Abschnitt

<b>Wirtschaftsverfassung</b> .....	16
A. Wirtschaftsverfassung und Wirtschaftssystem .....	16
B. Begriff und Gestalt der Wirtschaftsverfassung .....	17
C. Vorgaben des Primären Gemeinschaftsrechts .....	21

I. Allgemeines	22
II. Gemeinsamer Markt/Binnenmarkt	24
III. Grundfreiheiten	24
1. Warenverkehrsfreiheit, Art. 23 ff. EGV	26
2. Arbeitnehmerfreizügigkeit, Art. 39 ff. EGV	34
3. Niederlassungsfreiheit, Art. 43 ff. EGV	38
4. Dienstleistungsfreiheit, Art. 49 ff. EGV	40
5. Kapital- und Zahlungsverkehrsfreiheit, Art. 56 ff. EGV	45
6. Exkurs: Die Währungsunion	48
IV. EG-Grundrechte	52
V. EG-Wettbewerbsregeln	58
1. Vorschriften für Unternehmen, Art. 81 ff. EGV	58
2. Staatliche Beihilfen, Art. 87 ff. EGV	66
D. Vorgaben des Grundgesetzes	75
I. Grundrechte	75
1. Art. 12 GG	75
2. Art. 14 GG	83
3. Weitere Grundrechte	90
II. Art. 15 GG	93
III. Weitere Verfassungsvorgaben	93
1. Rechtsstaatsprinzip	94
2. Sozialstaatsprinzip	98
3. „Umweltschutzprinzip“	99
4. Subsidiaritätsprinzip	100
5. Gesamtwirtschaftliches Gleichgewicht, Art. 109 Abs. 2 GG	101
6. Weitere bedeutsame Grundgesetz-Bestimmungen	102

Vierter Abschnitt

<b>Aufgaben und Ziele im Öffentlichen Wirtschaftsrecht</b>	107
A. Wirtschaftspolitik	108
B. Wirtschaftsaufsicht und Wirtschaftsüberwachung	111
C. Wirtschaftslenkung	112
D. Wirtschaftsförderung	114
E. Wirtschaftsinformation	116
F. Wirtschaftsplanung	119
G. Privatisierung	121
H. (De-)Regulierung/„Schlanker Staat“	124

Zweiter Teil

<b>Wirtschaftsverwaltung</b>	125
------------------------------	-----

Erster Abschnitt

<b>Organisation der Wirtschaftsverwaltung</b> .....	125
A. Staatliche Träger von Aufgaben im Öffentlichen Wirtschaftsrecht .....	125
I. Legislative .....	125
II. Exekutive .....	127
1. Bundesregierung .....	127
2. Bundeseigene Verwaltung .....	127
3. Landesverwaltung .....	128
4. Unmittelbare Verwaltung der EG/EU .....	129
5. Öffentliche Unternehmen .....	129
III. Rechtsprechung .....	130
IV. Beratungsgremien .....	130
B. Selbstverwaltung der Wirtschaft .....	131
I. Kammern .....	132
II. Innungen .....	136
III. Verbände .....	137
C. Einschaltung Privater .....	137
I. Beliehene .....	137
II. Verwaltungshelfer .....	138
III. Indienstnahme .....	139
IV. Beauftragte .....	140
V. Mischformen .....	140

Zweiter Abschnitt

<b>Instrumentarium des Wirtschaftsverwaltungsrechts</b> .....	141
A. Rechtsförmliche Handlungsmittel .....	141
I. (Wirtschafts-)Verwaltungsakte .....	141
II. Zusicherungen und Zusagen .....	143
III. Verträge .....	143
B. Informales Handlungsinstrumentarium .....	144
I. Schlichtes Verwaltungshandeln .....	145
II. Informelle Absprachen .....	145
III. Wirtschaftliche Tätigkeit des Staates .....	146

Dritter Teil

<b>Öffentliches Wettbewerbsrecht</b> .....	148
--	-----

Erster Abschnitt

<b>Wettbewerbsrelevante Staatstätigkeit</b> .....	148
A. Begriff .....	148
B. Fallgruppen .....	149

I. Unmittelbare Konkurrenzsituation . . . . .	150
1. Konkurrenz zweier Verwaltungsträger . . . . .	150
2. Konkurrenz zwischen Verwaltungsträger und Privatem . . . . .	150
3. Wettbewerb zwischen einem öffentlichen Unternehmen in privatrechtlicher Organisationsform und einem Privaten . . . . .	150
4. Kunde begehrt Unterlassung . . . . .	150
II. Beeinflussung der Wettbewerbsstellung des Privaten durch staatliche Einflußnahme auf den Nachfrager . . . . .	151
III. Beeinflussung der Wettbewerbsstellung des Unternehmers durch staatliche belastende Maßnahme gegenüber diesem . . . . .	151
IV. Beeinflussung der Wettbewerbsstellung des Unternehmers durch begünstigende Maßnahme gegenüber einem Mitbewerber . . .	151
 Zweiter Abschnitt	
<b>System des Öffentlichen Wettbewerbsrechts . . . . .</b>	<b>152</b>
A. Allgemeine Grundsätze . . . . .	152
I. Wettbewerbstheoretische Grundlegung . . . . .	152
II. Rechtliche Konsequenz . . . . .	153
B. Befugnisse zu wettbewerbsrelevanter Staatstätigkeit . . . . .	156
C. Grenzen wettbewerbsrelevanter Staatstätigkeit . . . . .	158
I. Grundrechte . . . . .	158
II. Gesetz gegen unlauteren Wettbewerb (UWG) . . . . .	160
1. Problematik . . . . .	160
2. § 1 UWG . . . . .	161
3. Verhältnis zum grundrechtlichen Maßstab . . . . .	163
III. Gemeindegewirtschaftsvorschriften . . . . .	164
IV. Weitere einfachgesetzliche Verhaltensgrenzen . . . . .	169
 Dritter Abschnitt	
<b>Öffentliches Auftragswesen/Vergaberecht . . . . .</b>	<b>171</b>
A. Bedeutung . . . . .	171
B. Das neue Vergaberecht . . . . .	174
I. Allgemeine Grundsätze . . . . .	174
II. Begriff des Auftraggebers . . . . .	175
III. Öffentliche Aufträge . . . . .	176
IV. Arten der Vergabe . . . . .	177
V. Nachprüfungsverfahren . . . . .	179
 Vierter Abschnitt	
<b>Rechtsschutzprobleme . . . . .</b>	<b>180</b>
A. Bestandsaufnahme . . . . .	180
B. Allgemeine Grundsätze . . . . .	181

Vierter Teil

**Besonderes Wirtschaftsverwaltungsrecht  
für ausgewählte Wirtschaftszweige** . . . . . 185

Erster Abschnitt

**Gewerberecht** . . . . . 185

A. Grundlagen und Funktion des Gewerberechts . . . . .	185
I. Geschichte . . . . .	185
II. Funktion und Einordnung . . . . .	187
III. Zuständigkeiten . . . . .	188
B. Der Gewerbebegriff . . . . .	189
I. Gewerbmäßigkeit . . . . .	189
1. Erlaubte Tätigkeit . . . . .	190
2. Dauerhafte bzw. fortgesetzte Tätigkeit . . . . .	191
3. Gewinnerzielungsabsicht . . . . .	191
4. Selbständigkeit . . . . .	192
II. Gewerbsfähigkeit . . . . .	193
1. Urproduktion . . . . .	193
2. Freie Berufe . . . . .	194
3. Verwaltung eigenen Vermögens . . . . .	195
C. Instrumentarium des Gewerberechts . . . . .	196
I. Grundsatz der Genehmigungsfreiheit . . . . .	196
II. Anzeigepflicht, § 14 GewO . . . . .	199
III. Untersagung wegen Unzuverlässigkeit, § 35 GewO . . . . .	201
IV. Genehmigungspflicht . . . . .	209
V. Nebenbestimmungen . . . . .	213
D. Erscheinungsformen des Gewerbes . . . . .	213
I. Stehendes Gewerbe (Titel II der GewO) . . . . .	214
II. Reisegewerbe (Titel III der GewO) . . . . .	214
III. Messen, Ausstellungen, Märkte (Titel IV der GewO) . . . . .	218

Zweiter Abschnitt

**Handwerksrecht** . . . . . 221

A. Grundlagen und Funktion . . . . .	221
I. Geschichte . . . . .	221
II. Funktion und Einordnung . . . . .	222
III. Zuständigkeiten . . . . .	222
B. Der Handwerksbegriff . . . . .	223
I. Voraussetzungen: Handwerksfähigkeit und Handwerksmäßigkeit . . . . .	223
II. Nebenbetrieb . . . . .	225
III. Hilfsbetrieb . . . . .	226
IV. Handwerksähnliche Gewerbe . . . . .	226

C. Instrumentarium des Handwerksrechts	227
I. Großer Befähigungsnachweis	227
II. Eintragung in die Handwerksrolle	229
III. Löschung	231
IV. Untersagung	232
Dritter Abschnitt	
<b>Gaststättenrecht</b>	234
A. Grundlagen und Funktion des Gaststättenrechts	234
B. Der Begriff des Gaststättengewerbes	235
C. Instrumentarium des Gaststättenrechts	236
I. Erlaubnispflicht	236
II. Nebenbestimmungen	239
III. Aufhebung der Gaststättenerlaubnis	239
IV. Schließung der Gaststätte	240
Vierter Abschnitt	
<b>Ladenschlußrecht</b>	241
A. Grundlagen und Funktion	241
B. Anwendungsbereich; Systematik	243
C. Instrumentarium des Ladenschlußrechts	245
Fünfter Abschnitt	
<b>Telekommunikationsrecht</b>	249
A. Grundlage und Funktion	249
I. Geschichte	249
II. Funktion und Einordnung	250
III. Zuständigkeiten	252
B. Der Begriff der Telekommunikation	254
C. Instrumentarium des Telekommunikationsrechts	254
I. Präventive Wirtschaftsüberwachung	255
1. Anzeigepflicht, § 4 TKG	255
2. Lizenz, §§ 6, 8 TKG	255
3. Entgeltgenehmigung, §§ 23 ff. TKG	259
4. Inpflichtnahme für Universaldienstleistungen	260
II. Repressive Wirtschaftsüberwachung	261
1. Verfahrensbefugnisse der RegTP	261
2. Lizenzentzug	263
3. Untersagungsverfügungen	263
4. Befugnisse zu privatrechtsgestaltenden Verwaltungsakten	265
Sachverzeichnis	267