

NOMOSSTUDIUM

Baumgart [Hrsg.]

# Energierrecht

Fälle und Lösungen



Nomos





**NOMOSSTUDIUM**

**Dr. Max Baumgart**

# **Energierrecht**

**Fälle und Lösungen**



**Nomos**

**Die Deutsche Nationalbibliothek** verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-8328-1 (Print)

ISBN 978-3-7489-1147-0 (ePDF)

1. Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.





**NOMOSSTUDIUM**

**Dr. Max Baumgart**

# **Energierrecht**

**Fälle und Lösungen**



**Nomos**



**Die Deutsche Nationalbibliothek** verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-8328-1 (Print)

ISBN 978-3-7489-1147-0 (ePDF)

1. Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

## Vorwort

Bislang gibt es vereinzelt Studien-, Hand- und Lehrbücher zum Energierecht, die Bezug auf Gerichtsentscheidungen und Beispielfälle nehmen, aber kein Werk, das das Studium des Energierechts vorwiegend auf deren Grundlage ermöglicht. Diese Lücke im Angebot rechtswissenschaftlicher Literatur soll das vorliegende Fallbuch schließen, indem es sich der komplexen Materie des Energierechts anhand von überwiegend auf realen Gerichtsverfahren beruhenden Sachverhalten nähert.

Das Buch umfasst 20 Fälle zum Energierecht. Es vermittelt die wesentlichen energierechtlichen Fragestellungen anhand eines Dreischritts: 1.) Zunächst wird ein auf einer gerichtlichen Entscheidung aufbauender Sachverhalt geschildert. 2.) Darauf folgt eine Fallfrage und die Lösung im Gutachtenstil, regelmäßig einschließlich Rechtsweg, Zulässigkeit und Begründetheit des Rechtsbehelfs. 3.) Letztlich schließen eine Anmerkung und ergänzende Hinweise die jeweilige Thematik ab und zeigen weitere Vertiefungsmöglichkeiten auf. Durch diese soll das Fallbuch nicht nur Interesse an einer Lektüre bei Studierenden, Rechtsreferendarinnen und Rechtsreferendaren, sondern auch bei Wissenschaftlerinnen und Wissenschaftlern sowie bei Praktikerinnen und Praktikern des Energierechts wecken. Die vorangestellte Einführung ermöglicht ein erstes grundlegendes Verständnis für das Energierecht.

Mein besonderer Dank gilt meinem akademischen Lehrer Herrn Prof. Dr. *Torsten Körber*, LL.M. (Berkeley), an dessen Institut für Energiewirtschaftsrecht der Universität zu Köln (EWIR) dieses Fallbuch während meiner Tätigkeit als wissenschaftlicher Mitarbeiter entstanden ist und der sich bereit erklärt hat, ein Grußwort beizusteuern. Den studentischen Hilfskräften des EWIR *Julius Faust*, *Jasmin Fobker*, *Chiara Franck*, *Lukas Kersting* und *Sonja Kurth* danke ich für die Durchsicht des Manuskripts. Über Hinweise und Anregungen an die E-Mail-Adresse [mail@max-baumgart.de](mailto:mail@max-baumgart.de) freue ich mich jederzeit.

Die Beiträge zu diesem Buch sind 2021 entstanden und Anfang 2022 im Druckfahnenstadium aktualisiert worden. Die weltpolitische Lage hat sich in den Wochen vor dem In-Druck-Geben des Werkes drastisch verändert und führt zu energiepolitischen Fragen insbesondere in Bezug auf die Abhängigkeit der deutschen Wirtschaft von russischen Erdgasimporten. Auch in diesem Zusammenhang zeigt sich die Notwendigkeit vertiefter Kenntnisse des deutschen, europäischen und internationalen Energierechts, die das vorliegende Buch vermitteln will.

Köln, im April 2022

*Max Baumgart*



## Grußwort des Direktors des EWIR

Das Energierecht ist eine überaus dynamische Materie. Stichworte wie Dekarbonisierung, Dezentralisierung, Digitalisierung, Energiewende und Klimawende sind in aller Munde. Mit der Bedeutung des Energierechts ist das Rechtsgebiet und damit auch die Normenflut in den vergangenen Jahren auf EU-Ebene wie auf nationaler Ebene immens angewachsen. Das Energiewirtschaftsgesetz (EnWG) 1935 kam mit ganzen 20 Paragraphen aus. Daran änderte sich bis zur Jahrtausendwende wenig. 2012 wurden aber bereits über 10.000 Energierechtsnormen gezählt. Es ist davon auszugehen, dass dieses exponentielle Wachstum sich seither nicht verlangsamt hat. Der Bedeutungs- und Normenzuwachs hat den Beratungsbedarf auf politischer Ebene wie auf Unternehmensebene in den letzten Jahren deutlich gesteigert. Es besteht eine hohe Nachfrage nach qualifizierten Juristinnen und Juristen mit Kenntnissen im Energierecht, der auf dem Arbeitsmarkt nur ein sehr schmales Angebot gegenübersteht. Energierechtler sind ein ebenso knappes wie begehrtes Gut.

Dieses Auseinanderfallen von Angebot und Nachfrage hat seinen Grund auch darin, dass die (überschaubaren) universitären Angebote zur Nachwuchsqualifizierung im Energierecht noch nicht in einem Maße wahrgenommen werden, das der Bedeutung des Rechtsgebiets in der Praxis entspricht. Die Vielfalt des Energierechts vom privaten Energievertragsrecht, über das öffentliche Energieregulierungsrecht bis hin zum Energiekartellrecht und seine vielfältigen Verbindungen, etwa zum Datenschutzrecht und Umweltschutzrecht, stellen in Verbindung mit der unüberschaubaren Normenfülle und Dynamik des Rechtsgebiets eine Herausforderung für das Studium dar. Wer dünne Bretter bohren möchte, ist hier sicher falsch.

Umso wichtiger ist es, Studierenden und Referendaren einen Zugang zum Energierecht zu eröffnen, der es ermöglicht, sich die Grundzüge dieses Rechtsgebiets in vertrauter Manier anhand von juristischen Fällen zu erschließen und dadurch eine Basis zu schaffen, auf der junge Energierechtlerinnen und Energierechtler ihre Kenntnisse dann im Beruf vertiefen können. Das vorliegende Fallbuch hat sich zum Ziel gesetzt, zu dieser Aufgabe beizutragen. Es bietet eine praxisorientierte Grundlage für die Juristenausbildung, aber auch für das Selbststudium des Energierechts, die bisher gefehlt hat. Herausgeber, Autorin und Autoren gebührt dafür Dank und Anerkennung und dem Werk ist viel Erfolg zu wünschen.

Köln, im Februar 2022

*Torsten Körber*



## Inhaltsübersicht

<b>Grußwort des Direktors des EWIR</b>	7
<b>Autorenverzeichnis</b>	11
<b>Abkürzungsverzeichnis</b>	13
<b>Einführung</b>	19

### KAPITEL 1: ENERGIEVERTRAGSRECHT

---

<b>Fall 1: Vertragsschluss durch Realofferte bei der Grundversorgung</b>	35
<b>Fall 2: Ersatzversorgung bei Energielieferverträgen</b>	46
<b>Fall 3: Verjährung und Verzug im Energieprivatrecht</b>	53
<b>Fall 4: Preisanpassung im Energievertragsrecht</b>	62

### KAPITEL 2: ENERGIEREGULIERUNGSRECHT

---

<b>Fall 5: Netzzugang und -anschluss nach dem EnWG</b>	81
<b>Fall 6: Netzausbau und Netzentgeltregulierung</b>	93
<b>Fall 7: Kundenanlagen</b>	102
<b>Fall 8: Konzessionsvergabe</b>	111

### KAPITEL 3: ENERGIEKARTELLRECHT

---

<b>Fall 9: Netzanschluss nach dem GWB</b>	120
<b>Fall 10: Fusionskontrolle in der Elektrizitätswirtschaft</b>	129
<b>Fall 11: Langfristige Stromlieferverträge und Kartellrecht</b>	137

### KAPITEL 4: ENERGIEKOMMUNALRECHT UND ÖFFENTLICHES ENERGIEANLAGENBAURECHT

---

<b>Fall 12: Kommunale Energiewirtschaft</b>	146
<b>Fall 13: Bauplanungsrechtliche Konzentrationszonen</b>	156
<b>Fall 14: Die Windenergieanlage im Baurecht</b>	163

## Inhaltsübersicht

---

### KAPITEL 5: EU-ENERGIERECHT

---

<b>Fall 15: Die Energiekompetenz der EU</b>	173
<b>Fall 16: Stromzertifizierung und Warenverkehrsfreiheit</b>	182
<b>Fall 17: Förderung von Grünstrom und Beihilfenrecht</b>	193

### KAPITEL 6: INTERNATIONALES ENERGIERECHT

---

<b>Fall 18: Investor-Staat-Streitbeilegung nach dem ECV</b>	203
<b>Fall 19: Schutz ausländischer Investitionen nach dem ECV</b>	220
<b>Fall 20: Energierecht und Welthandelsrecht</b>	232
<b>Stichwortverzeichnis</b>	247

## **Autorenverzeichnis**

**Dr. Thomas Ackermann, LL.M. (London)**, Rechtsanwalt, Freshfields Bruckhaus Deringer LLP

**Dr. Max Baumgart**, Assistant Professor (UD) in European and national regulation of the energy transition, Universität Tilburg; Rechtsanwalt

**Felix Berger, LL.B.**, Rechtsreferendar, Landgericht Köln

**Dr. Jan Heinisch**, Staatssekretär im Ministerium für Heimat, Kommunales, Bau und Gleichstellung des Landes Nordrhein-Westfalen (MHKBG NRW)

**Ann Margret Herzhoff, LL.M.**, Rechtsanwältin, Oppenhoff & Partner Rechtsanwälte Steuerberater mbB

**Dr. Sebastián Mantilla Blanco, LL.M.**, Wissenschaftlicher Mitarbeiter, Institut für Öffentliches Recht der Universität Bonn





## Abkürzungsverzeichnis

aA	andere(r) Ansicht
aF	alte Fassung
AB	Appellate Body, Berufungsgremium
ABL	Amtsblatt (der Europäischen Union)
Abs.	Absatz
ACER	Agentur für die Zusammenarbeit der Energieregulierungsbehörden, (engl. <i>Agency for the Cooperation of Energy Regulators</i> )
AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union
AG	Aktiengesellschaft
AGB	Allgemeine Geschäftsbedingungen
ARegV	Anreizregulierungsverordnung
Art.	Artikel
Aufl.	Auflage
AVBFernwärmeV	Verordnung über Allgemeine Bedingungen für die Versorgung mit Fernwärme
AVBWasserV	Verordnung über Allgemeine Bedingungen für die Versorgung mit Wasser
BAFA	Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle
BauGB	Baugesetzbuch
BDEW	Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft
Bd.	Band
BDI	Bundesverband der Deutschen Industrie
BeckRS	Beck-Rechtsprechung
BeckOGK	beck-online.GROSSKOMMENTAR
BeckOK	Beck'scher Online-Kommentar
Begr.	Begründer
BEHG	Brennstoffemissionshandelsgesetz
BerlKommEnR	Berliner Kommentar zum Energierecht
Beschl.	Beschluss(es)
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBl.	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BKartA	Bundeskartellamt
BMWi	Bundesministerium für Wirtschaft und Energie (bis 2021)
BMWK	Bundesministerium für Wirtschaft und Klimaschutz
BNetzA	Bundesnetzagentur
BT-Drs.	Bundestagsdrucksache
Buchst.	Buchstabe(n)
bzgl.	bezüglich
bzw.	beziehungsweise
CILJ	Cambridge International Law Journal (Zeitschrift)
CISG	Übereinkommen der Vereinten Nationen über Verträge über den internationalen Warenkauf (engl. <i>United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods</i> )
CMLRev.	Common Market Law Review (Zeitschrift)
CO2	Kohlenstoffdioxid
CuR	Contracting und Recht (Zeitschrift)
dh	das heißt

## Abkürzungsverzeichnis

---

diesbzgl.	diesbezüglich
DSB	Streitbeilegungsorgan der WTO (engl. <i>Dispute Settlement Body</i> )
DSU	Vereinbarung über Regeln und Verfahren zur Beilegung von Streitigkeiten (engl. <i>Dispute Settlement Understanding</i> )
ECV	Vertrag über die Energiecharta
Ed.	Edition
EEG	Erneuerbare-Energien-Gesetz
EG	Europäische Gemeinschaft
EL	Ergänzungslieferung
engl.	englisch
ENTSO (Gas)	Europäischer Verbund der Fernleitungsnetzbetreiber (engl. <i>European Network of Transmission System Operators for Gas</i> )
ENTSO (Strom)	Europäisches Netz der Übertragungsnetzbetreiber (engl. <i>European Network of Transmission System Operators for Electricity</i> )
EnWG	Energiewirtschaftsgesetz
EnWZ	Zeitschrift für das gesamte Recht der Energiewirtschaft
EnzEuR	Enzyklopädie Europarecht
ER	EnergieRecht (Zeitschrift)
et al.	und andere
etc.	<i>et cetera</i>
EU	Europäische(n) Union
EuG	Europäisches/n Gericht(s)
EuGH	Europäischen/r Gerichtshof(s)
EuR	Europarecht (Zeitschrift)
EUV	Vertrag über die Europäische Union
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
EVU	Energieversorgungsunternehmen
EWeRK	Zeitschrift des Instituts für Energie- und Wettbewerbsrecht in der kommunalen Wirtschaft e.V.
EWIR	Institut für Energiewirtschaftsrecht der Universität zu Köln
f.	folgende/s
FET	gerechte und billige Behandlung (engl. <i>fair and equitable treatment</i> ).
ff.	und folgende
FK	Frankfurter Kommentar
Fn.	Fußnote
FNB	Fernleitungsnetzbetreiber
FS	Festschrift
GasGVV	Verordnung über Allgemeine Bedingungen für die Grundversorgung von Haushaltskunden und die Ersatzversorgung mit Gas aus dem Niederdrucknetz
GasNZV	Verordnung über den Zugang zu Gasversorgungsnetzen (Gasnetzzugangsverordnung)
GATT	Allgemeine Zoll- und Handelsabkommen (engl. <i>General Agreement on Tariffs and Trade</i> )
GEG	Gesetz zur Einsparung von Energie und zur Nutzung erneuerbarer Energien zur Wärme- und Kälteerzeugung in Gebäuden (Gebäudeenergiegesetz)
gem.	gemäß
GG	Grundgesetz

## Abkürzungsverzeichnis

---

ggf.	gegebenenfalls
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung
GO NRW	Gemeindeordnung für das Land Nordrhein-Westfalen
GVG	Gerichtsverfassungsgesetz
GWB	Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen
Hb.	Halbband
Hrsg.	Herausgeber
Hs.	Halbsatz
IHK	Industrie- und Handelskammer
iHv	in Höhe von
iS	im Sinne
iSv	im Sinne von
iSd	im Sinne der (des)
iVm	in Verbindung mit
ICSID	Internationales Zentrum zur Beilegung von Investitionsstreitigkeiten (engl. <i>International Centre for Settlement of Investment Disputes</i> )
inkl.	inklusive
IR	Infrastrukturecht (Zeitschrift)
JuS	Juristische Schulung
JustG NRW	Gesetz über die Justiz im Land Nordrhein-Westfalen
Kap.	Kapitel
KartellGBildVO	Verordnung über die Bildung gemeinsamer Kartellgerichte und über die gerichtliche Zuständigkeit in bürgerlichen Rechtsstreitigkeiten nach dem Energiewirtschaftsgesetz
KG Berlin	Kammergericht Berlin
KOM	Europäische Kommission, Veröffentlichungen der Kommission der Europäischen Union
KommJur	KommunalJurist (Zeitschrift)
kV	Kilovolt
kW	Kilowatt
kWh	Kilowattstunde
kWh/a	Kilowattstunde pro Jahr ( <i>per annum</i> )
KWK	Kraft-Wärme-Kopplung
KWKG	Gesetz für die Erhaltung, die Modernisierung und den Ausbau der Kraft-Wärme-Kopplung (Kraft-Wärme-Kopplungsgesetz)
KWKK	Kraft-Wärme-Kälte-Kopplung
lat.	lateinisch
lit.	litera
mwN	mit weiteren Nachweisen
max.	maximal
MsbG	Messstellenbetriebsgesetz
MüKo	Münchener Kommentar
MW	Megawatt

## Abkürzungsverzeichnis

---

NABEG	Netzausbaubeschleunigungsgesetz Übertragungsnetz
NAV (Strom)	Verordnung über Allgemeine Bedingungen für den Netzanschluss und dessen Nutzung für die Elektrizitätsversorgung in Niederspannung
NDAV (Gas)	Verordnung über Allgemeine Bedingungen für den Netzanschluss und dessen Nutzung für die Gasversorgung in Niederdruck
NJOZ	Neue Juristische Online-Zeitschrift
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NordÖR	Zeitschrift für Öffentliches Recht in Norddeutschland
Nr.	Nummer(n)
NVwZ	Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht
NZBau	Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht
NZKart	Neue Zeitschrift für Kartellrecht
oHG	offene Handelsgesellschaft
OLG	Oberlandesgericht
ORW	Organisation der regionalen Wirtschaftsintegration
PCA	Ständiger Schiedshof (engl. <i>Permanent Court of Arbitration</i> )
PKW	Personenkraftwagen
PrKG	Preisklauselgesetz
RdE	Recht der Energiewirtschaft
REMIT-VO	Verordnung über die Integrität und Transparenz des Energiegroßhandelsmarkts (engl. <i>Regulation on wholesale Energy Market Integrity and Transparency</i> )
RGBl.	Reichsgesetzblatt
RL	Richtlinie
RMK	Rechtmäßigkeit
Rn.	Randnummer
Rs.	Rechtssache
S.	Satz, Seite
SCC	Stockholm Chamber of Commerce
Slg.	Sammlung der Rechtsprechung des EuGH
sog.	sogenannt(en)
StGB	Strafgesetzbuch
StrEG	Stromeinspeisungsgesetz
StromGVV	Verordnung über Allgemeine Bedingungen für die Grundversorgung von Haushaltskunden und die Ersatzversorgung mit Elektrizität aus dem Niederspannungsnetz
StromNZV	Verordnung über den Zugang zu Elektrizitätsversorgungsnetzen (Stromnetzzugangsverordnung)
StrWG NRW	Straßen- und Wegegesetz des Landes Nordrhein-Westfalen
TKG	Telekommunikationsgesetz
TRIMS	Handelsbezogene Investitionsmaßnahmen (engl. <i>Trade Related Investment Measures</i> )
ua	und andere / unter anderem
UAbs.	Unterabsatz
UN	Vereinte Nationen (engl. <i>United Nations</i> )