

Veröffentlichungen des Instituts
für deutsches und europäisches Wirtschafts-,
Wettbewerbs- und Regulierungsrecht
der Freien Universität Berlin

33

Herausgegeben von Franz Jürgen Säcker

Sebastian Kemper

Gasnetzzugang in Deutschland
und in Spanien

PETER LANG

Internationaler Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Netzzugang zum deutschen und spanischen Gasnetz	17
Einleitung	17
Kapitel 1: Ausgangslage.....	21
A. Geschichtliche Entwicklung	21
I. Entwicklung in Deutschland bis zum ersten Energierechtspaket 1998.....	21
II. Entwicklung in Spanien bis zum ersten Binnenmarktpaket 1998.....	24
III. Fazit	28
IV. Europäische Entwicklung.....	29
1. Erdgastransitrichtlinie 91/296/EWG vom 31. Mai 1991	29
2. Richtlinie 98/30/EG vom 22. Juni 1998 / Erstes Binnenmarktpaket....	30
a) Umsetzung in Deutschland.....	31
b) Umsetzung in Spanien.....	34
3. Richtlinie 2003/55/EG vom 4. August 2003 und VO 1775/2005	35
V. Umsetzung europäischer Vorgaben in Deutschland	38
VI. Umsetzung der europäischen Vorgaben in Spanien	40
VII. Drittes Energiebinnenmarktpaket	41
1. Entflechtungsvorschriften	42
2. Grenzüberschreitender Handel und Schaffung neuer Regulierungsmechanismen	45
a) Nationale Regulierungsbehörden	45
b) ENTSO-G.....	45
aa) Rechtsnatur Netzkodizes	46
bb) Zwischenfazit.....	51
c) ACER	52
d) Zusammenfassung.....	53
3. Zugang zu den Fernleitungsnetzen, LNG-Anlagen und Speichern.....	55
B. Fazit der nationalen und europäischen geschichtlichen Entwicklung bis heute.....	56
C. Zugang zum Gasnetz.....	58
I. Gas.....	58
II. Gasnetz.....	61
1. Gasnetz in Deutschland.....	61
a) Fernleitungs- und Gasverteilernetze.....	62
aa) Fernleitungsnetz	62
bb) Verteilernetz.....	63
cc) Marktgebiete.....	65
b) LNG-Anlagen.....	67
c) Speicheranlagen.....	68
2. Gasnetz in Spanien.....	71
a) Basisnetz.....	72
b) Sekundäres Transportnetz	73

c) Technischer Fernleitungsnetzbetreiber	74
aa) Entflechtungsbestimmungen.....	75
bb) Aufgaben des Fernleitungsnetzbetreibers.....	76
cc) Rechtsnatur des technischen Netzbetreibers.....	79
d) Verteilereinrichtungen.....	81
3. Zwischenfazit.....	81
4. Zugang zum Netz.....	84
a) Ordnungspolitische Funktion	86
aa) Natürliches Monopol.....	86
(1) Fernleitungsnetz.....	87
(2) Speichieranlagen	88
bb) „Monopolistische Bottlenecks“	90
b) Netzzugangsmodelle	92
aa) Punkt-zu-Punkt Modell	92
bb) „Entry-Exit“-Modell.....	93
c) Organisation des Netzzugangs	96
aa) Deutschland.....	96
(1) Anfrage.....	97
(2) Kapazitätsbuchung.....	99
(a) Kapazitätsprodukte	101
(b) Vertragslaufzeiten.....	101
(c) Auswirkung auf Altverträge	102
(d) Zusammenfassung von Kapazitäten	104
(e) Sekundärmarkt.....	105
(f) Speicher.....	106
(3) Nominierung	111
(4) Allokation.....	112
(5) Bilanzierung.....	113
bb) Spanien.....	117
(1) Antrag.....	117
(2) Kapazitätsbuchung	119
(a) Laufzeit der Kapazitätsprodukte.....	121
(b) Sekundärmarkt.....	122
(c) Speicher	124
(d) Internationale Verbindung zwischen Spanien und Frankreich.....	126
(3) Programmierung	129
(4) Nominierung / Renominierung	131
(5) Allokation.....	132
(6) Bilanzierung.....	133
d) Vergleich	137
Kapitel 2: Netzzugang in Deutschland und in Spanien.....	143

A. Anspruch auf Zugang.....	143
I. Deutschland.....	144
II. Spanien.....	144
III. Rechtsnatur des Zugangsanspruchs.....	145
1. Deutschland.....	146
2. Spanien.....	148
IV. Anspruchsinhalt.....	151
V. Anspruchsverpflichtete.....	152
1. Deutschland.....	152
2. Spanien.....	152
VI. Anspruchsberechtigte.....	153
1. Deutschland.....	153
2. Spanien.....	154
VII. Zugangsobjekt.....	156
1. Deutschland.....	156
2. Spanien.....	158
VIII. Zwischenfazit.....	159
IX. Grundbedingungen des Netzzugangs.....	160
1. Objektivität und Diskriminierungsfreiheit.....	160
a) Deutschland.....	160
b) Spanien.....	162
2. Transparenz der Netzzugangskriterien.....	164
a) Deutschland.....	164
b) Spanien.....	166
X. Durchsetzung des Anspruch.....	168
1. Deutschland.....	168
a) Abgrenzung zum Kartellrecht.....	168
b) Tatsächliche Durchsetzung.....	170
aa) Verfahren vor den Regulierungsbehörden.....	171
(1) Allgemeine Aufsicht nach § 65 EnWG.....	171
(2) Allgemeines Missbrauchsverfahren nach § 30 EnWG.....	172
(3) Besonderes Missbrauchsverfahren nach § 31 EnWG.....	176
(4) Verhältnis der Vorschriften untereinander.....	177
bb) Rechtsschutz gegen Entscheidung der Behörde.....	178
cc) Ordentliche Gerichtsbarkeit.....	179
2. Spanien.....	179
a) Kompetenz.....	180
b) Tatsächliche Durchsetzung.....	183
XI. Zwischenfazit.....	186
B. Vertragliche Ausgestaltung des Zugang zu den Gasversorgungsnetzen..	187
I. Verträge.....	187
1. Deutschland.....	187

a) Einspeisevertrag	188
b) Ausspeisevertrag	189
c) Bilanzkreisvertrag	190
2. Spanien	192
a) LNG Anlage	192
b) Untertagespeicher.....	193
c) Einspeisevertrag	194
d) Ausspeisevertrag	195
e) Bilanzkreisvertrag	196
II. Zwischenfazit.....	196
C. Kooperationspflicht.....	198
I. Deutschland.....	198
II. Spanien.....	201
D. Lieferantenwechsel	204
I. Deutschland.....	204
II. Spanien.....	207
E. Verweigerungsgründe des Netzzugangs	207
I. Deutschland.....	208
1. Materielle Voraussetzungen.....	208
a) Unmöglichkeit oder Unzumutbarkeit.....	208
b) Betriebsbedingte Unmöglichkeit oder Unzumutbarkeit	209
c) Unmöglichkeit oder Unzumutbarkeit aus sonstigen Gründen	210
d) Fehlende Kapazität als Verweigerungsgrund	210
aa) Physische Kapazitätsengpässe	211
bb) Vertragliche Kapazitätsengpässe.....	212
(1) Engpassmanagement.....	213
(2) Regelungen der neuen GasNZV	214
(3) Kapazitätsengpass als Verweigerungsgrund.....	217
cc) Kapazitätsmangel als Grund wirtschaftlicher Unzumutbarkeit	219
(1) Maßnahmen nach § 9 Abs. 3 GasNZV	219
(2) Netzausbau	220
dd) Freigabe bereits vergebener Kapazitäten.....	221
e) Unzumutbarkeit wegen entgegenstehender Energielieferverträge	224
f) Priorität für Altlieferverträge.....	227
g) Unbedingte Zahlungsverpflichtungen nach § 25 EnWG.....	228
aa) Regelungsgehalt der Ausnahmemöglichkeit.....	229
bb) Verfahren	230
(1) Antragsbefugnis	230
(2) Entscheidung der Behörden.....	234
2. Formelle Voraussetzungen der Zugangsverweigerung	235
3. Exkurs, Speicher:	235
a) Zugangsbedingungen.....	237

b) Verweigerungsgründe	238
aa) Kapazitätsmangel	238
bb) Netzausbauverpflichtung	239
cc) Sonstige Verweigerungsgründe	240
II. Spanien.....	241
1. Fernleitungsnetz	241
a) Materielle Voraussetzungen	241
aa) Kapazitätsmangel	242
(1) Engpassmanagement	245
(2) Besonderheiten LNG	248
(3) Kapazitätsmangel als Verweigerungsgrund	250
(4) Netzausbauverpflichtung	253
(5) Freigabverpflichtung.....	254
bb) wirtschaftliche und finanzielle Schwierigkeiten	255
cc) Reziprozität	256
dd) Versorgungsverpflichtungen.....	257
b) formelle Voraussetzungen.....	258
2. Verteilernetz.....	259
III. Zwischenfazit	259
F. Netzanschlusspflicht.....	261
I. Deutschland.....	261
1. Normadressat und Begünstigte	263
2. Anschlussbedingungen	264
a) Angemessenheit der Netzzugangsbedingungen	265
b) Diskriminierungsfreiheit	265
c) Transparenz	266
3. Rechtsfolge.....	266
4. Verweigerung des Netzanschlusses (Abs. 2).....	267
II. Spanien.....	267
1. Rechtsgrundlage.....	267
2. Regelungskompetenz	268
Kapitel 3: Gegenüberstellung.....	271
A. Strukturelle Unterschiede.....	271
B. Herausforderung für die jeweilige Netzinfrasturkturregulierung	273
C. Speicherzugang	275
D. Fazit.....	277
Kapitel 4: Vereinbarkeit mit europäischem Recht, insbesondere dem dritten Energiebinnenmarktpaket	279
A. Sekundärrecht.....	279
I. Örtlicher Anwendungsbereich der Verordnung 715/2009	280
II. Sachlicher Anwendungsbereich der Verordnung 715/2009.....	280
III. Materielle Vorgaben.....	281

1. Transparenz.....	282
a) Vereinbarkeit mit deutschen Regelungen	285
b) Vereinbarkeit mit spanischen Regelungen.....	286
c) Zwischenfazit	288
2. Diskriminierungsfreiheit.....	289
a) Diskriminierungsfreie Kapazitäten	290
aa) Fernleitungen.....	291
(1) Dienstleistungen.....	291
(a) Deutschland	292
(b) Spanien	292
(2) Größtmögliche Kapazität.....	292
(a) Deutschland	294
(b) Spanien	295
(3) Methoden der Kapazitätszuweisung.....	297
(a) First-come-first-served	297
(b) Auktion	298
(c) „Pro-rata“	299
(d) Fazit	299
(4) Weitere Voraussetzungen an die Diskriminierungsfreiheit nach Art. 16 Abs. 2 VO 715/2009.....	300
(a) Ökonomische Signale, Investitionen in neue Infrastruktur	300
(b) Erleichterung grenzüberschreitenden Erdgashandels.....	305
(c) Kompatibilität mit den Marktmechanismen	312
(d) Kompatibilität mit den Netzzugangsregelungen der Mitgliedstaaten.....	317
(5) Fazit.....	318
(6) Engpassmanagement.....	320
(a) Deutschland	322
(b) Spanien	323
(7) Zwischenfazit	324
(8) Physische Engpässe	326
(a) Deutschland	326
(b) Spanien	326
bb) Voraussetzungen bei Speicheranlagen und LNG- Anlagen	327
(1) Anzubietende Dienstleistungen nach Art. 15 VO 715/2009 ..	327
(a) Deutschland	329
(b) Spanien	330
(2) Kapazitätszuweisungsmechanismen Art. 17 VO 715/2009 ...	331
(a) Deutschland	332
(b) Spanien	333
(3) Bilanzierung.....	334
(a) Deutschland	335

(b) Spanien	335
b) Verweigerungsmöglichkeit	335
aa) Kapazitätsmangel	336
bb) Gemeinwirtschaftliche Verpflichtungen nach Art. 3 Abs. 2 GasRL.....	337
cc) Rechtfertigung durch „take-or-pay“-Verträge	337
dd) Reziprozität	337
ee) Sonstige Netzzugangsverweigerungsgründe	338
ff) Deutschland.....	338
gg) Spanien.....	339
3. Fazit.....	339
B. Primärrecht	341
I. Art. 102 AEUV	342
1. Marktbeherrschung	342
a) Relevanter Markt	342
aa) Sachlicher Markt	343
bb) Räumliche Marktabgrenzung.....	344
(1) Deutschland.....	344
(2) Spanien.....	347
(3) Importpipelines	349
b) Beherrschende Stellung auf zumindest einem wesentlichen Teil des Binnenmarktes	349
2. Missbrauch	352
a) Behinderungsmissbrauch durch Netzzugangsverweigerung	353
aa) Deutschland.....	355
bb) Spanien.....	359
cc) Bevorzugung von Lieferverträgen, die vor der Liberalisierung abgeschlossen wurden	361
b) Behinderungsmissbrauch durch fehlenden Netzausbau.....	362
II. Fazit.....	362
Kapitel 5: Zusammenfassung	365
A. Vergleich der Systeme	365
B. Gemeinschaftsrechtliche Entwicklungen.....	367
I. Drittes Energiebinnenmarktpaket	367
II. Nationale Umsetzung der gemeinschaftsrechtlichen Vorgaben.....	368
III. Europäisches Primärrecht.....	369
C. Fazit.....	369
Literaturverzeichnis.....	371
Anhang	389