

Inhaltsverzeichnis

<i>Vorwort</i>	V
<i>Inhaltsübersicht</i>	VII
<i>Abbildungsverzeichnis</i>	XXI
<i>Tabellenverzeichnis</i>	XXII
<i>Verzeichnis der Fallbeispiele</i>	XXII

Teil 1

Genese und Grundlagen des Telekommunikationsrechts	1
A. Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben	1
I. Ausgangspunkt der Liberalisierung und Harmonisierung im EG-Primärrecht	2
1. Liberalisierungskompetenz aus Art. 86 Abs. 3 EG	2
2. Harmonisierungskompetenz aus Art. 95 EG	3
II. Die erste Phase von 1986 bis 1996 – Liberalisierung und anfängliche Harmonisierung	4
III. Die zweite Phase von 1997 bis 1999 – vertiefte Harmonisierung	5
IV. Die dritte Phase von 2000 bis 2002 – das geltende EG-Telekommunikationsrecht	6
1. Überblick	6
2. Rahmenrichtlinie (RL 2002/21/EG) – RRL	9
a) Verfahren nach Art. 6 und 7 RRL – Der Verfahrensablauf im Überblick	10
b) Empfehlung der Kommission über relevante Produkt- und Dienstemärkte nebst Begründung	10
c) Leitlinien der Kommission zur Marktanalyse (2002/C 165/03)	11
3. Genehmigungsrichtlinie (RL 2002/20/EG) – GRL	12
4. Zugangsrichtlinie (RL 2002/19/EG) – ZRL	12
5. Universaldienst- und Nutzerrechterichtlinie (RL 2002/22/EG) – URL ..	13
6. Telekommunikations-Datenschutzrichtlinie (RL 2002/58/EG) – DSRL .	14
7. Frequenzentscheidung (676/2002/E) – FrequenzE	15
V. Die vierte Phase seit 2006 – Ein Ausblick	15
B. Die Entwicklung des Telekommunikationsrechts in Deutschland	16
I. Marktöffnung durch die Postreformen I – III bis zum TKG 1996	16

II. Die Übergangszeit bis zum TKG 2004	18
III. Regulatorische Änderungen durch das TKG 2004	18
C. Verfassungsrechtliche Vorgaben	19
I. Kompetenzen	19
1. Gesetzgebungskompetenz aus Art. 73 Nr. 7 GG	19
2. Verwaltungskompetenz aus Art. 87f Abs. 2 S. 2 GG	20
II. Universaldienstverpflichtung, Privatisierungs- und Wettbewerbsförderungsgebote aus Art. 87f und Art. 143b Abs. 1 GG	20
III. Grundrechte	21
1. Das Fernmeldegeheimnis aus Art. 10 Abs. 1 Var. 3 GG	22
a) Schutzbereich	22
b) Kriterien zur Konturierung des Schutzbereichs des Fernmeldegeheimnisses	23
c) Einfachgesetzliche Entsprechung des Fernmeldegeheimnisses in § 88 TKG	26
2. Das Recht auf informationelle Selbstbestimmung aus Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG	27
3. Wirtschaftsgrundrechte	28
a) Die Berufsfreiheit aus Art. 12 GG	28
b) Die Eigentumsfreiheit aus Art. 14 GG	29
D. Ökonomische Hintergründe	30
I. Netzeffekte	30
II. Zusammenspiel der Netzeffekte	31
III. Netzexternalitäten	31
IV. Nutzungsexternalitäten	32
V. Versunkene Kosten	33
E. Technische Hintergründe	33
I. Infrastrukturebene in der Telekommunikation	33
1. Telekommunikationsnetze	33
a) Vermittlungstechniken	33
b) Netzarten	34
(1) Festnetz	34
(2) Mobilfunknetz	36
(3) Breitbandkabelnetz	38
(4) Satellit	40
c) Sonderfall Internet	40
d) Next Generation Networks	40
2. Arten von Mietleitungen	41

II. Diensteebene in der Telekommunikation	42
1. Definition des Telekommunikationsdienstes und Abgrenzung zu Inhaltsdiensten	42
2. Telekommunikationsgestützte Dienste, § 3 Nr. 25 TKG	43
3. Voice over IP	44
4. Triple-Play/Quadruple-Play	44
III. Zugang und Zusammenschaltung	45
IV. Terminierung und Originierung	46
 Teil 2	
Marktregulierung	48
 A. Das Marktregulierungsverfahren	 49
I. Struktur des Marktdefinitions- und Marktanalyseverfahrens	51
1. Einführung: Grundsätzliche Struktur des Marktregulierungsverfahrens .	51
2. Begriffliche Unterscheidung zwischen Marktdefinition und Marktanalyse	52
3. Das komplexe Verfahren der Marktdefinition und Marktanalyse	53
a) Erste Stufe: Marktdefinition	53
(1) Festlegung des zu untersuchenden Marktes	53
(i) Sachliche Marktabgrenzung	53
(ii) Räumliche Marktabgrenzung	54
(2) Drei-Kriterien-Test	55
(3) Marktdefinition im Regulierungsverbund	56
b) Zweite Stufe: Marktanalyse	58
(1) Significant market power (beträchtliche Marktmacht)	58
(2) SMP als Regulierungsvoraussetzung	59
(i) Marktanteil	59
(ii) Weitere Kriterien bei der Bestimmung beträchtlicher Marktmacht	61
(3) Das Konzept der Interdependenz der Märkte	61
(4) Der Spezialfall länderübergreifender Märkte	61
c) Einvernehmen mit dem Bundeskartellamt	62
4. Konsultations- und Konsolidierungsverfahren – Vertikale Kooperation zwischen Kommission und nationaler Regulierungsbehörde	62
a) Abgrenzung von Konsultation und Konsolidierung	62
b) Verfahrensschritte des gemeinschaftsweiten Konsolidierungs- verfahrens	63
(1) Berücksichtigungsverfahren	64
(2) Vetoverfahren	64
(3) Regulierungsbehördliche Eilbefugnis, § 12 Abs. 2 Nr. 4 TKG ...	66
II. Die Regulierungsverfügung	67

III. Marktregulierungsverfahren und neue Märkte, § 9a TKG	68
IV. Exkurs: Anwendbarkeit des TKG 2004 – Die Übergangsvorschrift des § 150 TKG	71
B. Zugangsregulierung	72
I. Vorbemerkung: Zweck und Struktur der Zugangsregulierung	73
II. Zugangsberechtigung und Zugangsverpflichtung	74
III. Die Zugangsverpflichtungen im Einzelnen	75
1. Marktmachtabhängige Verpflichtungen	75
a) § 21 TKG als zentrale Zugangsnorm	75
(1) Struktur des § 21 TKG	75
(2) Zugangsverpflichtung nach Abs. 1	76
(i) Ermessensdirektiven für die Regulierungsbehörde, Abs. 1 S. 1	76
(ii) Kriterienkatalog des Abs. 1 S. 2	77
(3) Konkretisierungen	78
(i) „Kann“-Inhalt, Abs. 2	78
(ii) „Soll“-Inhalt, Abs. 3	79
(4) Verpflichtung zur Kapazitätserweiterung	81
(5) Drittschutz im Bereich der Zugangsregulierung	82
(6) Ausschlussstatbestandsmerkmale: Wahrung der Netzintegrität und Sicherung des Netzbetriebes, Abs. 4	83
(7) Rechtsfolge der Regulierungsverfügung nach § 21 TKG	83
(8) Exkurs: Die Problematik des Antragsrechts nach § 21 Abs. 1 TKG	84
b) Begleitende Verpflichtungen	84
(1) Obligatorische Pflichten aus § 22 TKG (Zugangsangebot)	84
(2) Standardangebot nach § 23 TKG als Regelverpflichtung	85
(3) Diskriminierungsverbot, § 19 TKG	85
(4) Transparenzverpflichtung, § 20 TKG	86
(5) Getrennte Rechnungsführung, § 24 TKG	86
2. Marktmachtunabhängige Pflichten/Verpflichtungen gegenüber Unternehmen ohne beträchtliche Marktmacht	86
a) Angebot eines Zusammenschaltungsvertrages, § 16 TKG	86
b) Kontrolle über den Zugang zu Endnutzern, § 18 TKG	87
IV. Durchsetzung im Wege der Zugangsanordnung, § 25 TKG	89
1. Allgemeines	89
2. Teilanfechtbarkeit einer Anordnung von Zusammenschaltung und Entgeltfestsetzung in einheitlichem Verwaltungsakt	90
3. Entgeltmaßstab im Rahmen einer Anordnung nach § 25 TKG	91
V. Systematisches Zusammenspiel der möglichen Zugangsverpflichtungen ..	92

C. Entgeltregulierung	95
I. Vorbemerkung: Struktur der Entgeltregulierung	96
II. Die Entgeltregulierungsgrundsätze	97
1. Ziele der Entgeltregulierung nach § 27 TKG	97
a) Verhindern von Ausbeutung, Behinderung und Diskriminierung, § 27 Abs. 1 TKG	98
b) Konsistenzgebot, § 27 Abs. 2 TKG	98
2. Missbrauchsfälle nach § 28 TKG	99
a) Preishöhenmissbrauch, § 28 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 TKG	100
b) Behinderungsverbot, § 28 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 und Abs. 2 TKG	100
c) Diskriminierungsverbot, § 28 Abs. 1 S. 2 Nr. 3 TKG	102
d) Sachliche Rechtfertigung	102
3. Anordnungskompetenzen der Bundesnetzagentur nach § 29 TKG	103
III. Regulierung der Vorleistungsentgelte	104
1. Systematik und Gegenstand der Entgeltregulierung – Zuordnung zur Ex-ante- und Ex-post-Entgeltregulierung in § 30 TKG	104
2. Ex-ante-Regulierung	107
a) Kosten der effizienten Leistungsbereitstellung (KeL) als Entgeltmaßstab, § 31 Abs. 1 TKG	107
b) Hilfsmittel/Methoden zur Kosten- bzw. Entgeltberechnung	108
(1) Kostenunterlagen im Vorabgenehmigungsverfahren, § 33 TKG	108
(2) Vergleichsmarktverfahren/analytische Kostenmodelle, § 35 Abs. 1 TKG	109
c) Arten der Vorabgenehmigung, §§ 32, 34 TKG	110
(1) Einzelgenehmigungsverfahren	110
(2) Price-Cap-Verfahren, § 34 TKG	110
d) Verfahrenstechnische Ausgestaltung der Entgeltgenehmigung	111
(1) Vorabgenehmigungspflicht, § 31 Abs. 5 TKG	111
(2) Aufforderung zur Antragstellung und Ex-officio-Verfahren, § 31 Abs. 6 TKG	111
(3) Ausgestaltungsmöglichkeiten des Verwaltungsakts, § 35 Abs. 3, 4 TKG	111
(4) Befristete Rückwirkung von Entgeltgenehmigungen, § 35 Abs. 5 TKG	112
3. Ex-post-Regulierung, § 38 TKG	113
IV. Regulierung der Endkundenentgelte, § 39 TKG	115
1. Ex-ante-Genehmigungspflicht, Abs. 1	115
2. Obligatorische und einfache Ex-post-Regulierung für Universaldienst- leistungen im Bereich Auskunft/Münz- und Kartentelefone, Abs. 2 ...	116
3. Ex-post-Regulierung, Abs. 3	117
4. Gleichzeitigkeitsgebot bei der Zurverfügungstellung wesentlicher Vorleistungen, Abs. 4	118

D. Sonstige Verpflichtungen und besondere Missbrauchsaufsicht	120
I. Sonstige Verpflichtungen I: Betreiber(vor)auswahl, § 40 TKG	121
1. Normzweck	121
2. Normsystematik	122
a) Verpflichtung und Berechtigung	122
b) Zugangsvarianten, § 40 Abs. 1 S. 2 TKG	123
c) Sonstige Anforderungen	123
II. Sonstige Verpflichtungen II: Angebot von Mietleitungen, § 41 TKG	124
1. Normzweck	124
2. Normsystematik	124
III. Besondere Missbrauchsaufsicht (§ 42 TKG) und Vorteilsabschöpfung (§ 43 TKG)	125
1. Verhältnis zu anderen Missbrauchstatbeständen	125
a) Anwendungsbereich und Kollisionspotenzial	125
b) Verhältnis zur Zugangsregulierung	126
c) Verhältnis zur Entgeltmissbrauchskontrolle	126
d) Verhältnis zum allgemeinen Kartellrecht	127
2. Missbrauchsverbot nach § 42 TKG	128
a) Verbotenes Verhalten: Missbräuchliches Ausnutzen der SMP-Stellung	128
(1) Allgemeines	128
(2) Behinderung bzw. Beeinträchtigung	129
b) Vermutungsregel bei unternehmensexterner Diskriminierung, Abs. 2	131
c) Vermutungsregel bei Zugangsverzögerung, Abs. 3	132
d) Rechtsfolge, Abs. 4	132
3. Vorteilsabschöpfung nach § 43 TKG	136
a) Die Vorbildnorm des § 34 GWB	136
b) Voraussetzungen einer Anwendung des § 43 TKG	136
c) Subsidiarität gegenüber Schadensersatzleistungen und Geldbuße, § 43 Abs. 2 TKG	137
d) Beschränkung bei unbilliger Härte; Ausschluss bei geringem Vorteil, § 43 Abs. 3 TKG	138
e) Ermittlung und Bezifferung des wirtschaftlichen Vorteils, § 43 Abs. 4 TKG	138
f) Sonderproblem: Rückwirkende Abschöpfung	139

Teil 3

Kundenschutz	141
---------------------------	-----

A. Berechtigte und Verpflichtete	142
---	-----

I. Angebotsseite	142
------------------------	-----

II. Nachfrageseite	143
1. Begriffserläuterungen	143
2. Überschneidungen	144
B. Schadensersatz und Unterlassung	145
C. Die kundenschutzrechtlichen Vorschriften im Einzelnen	146
I. Sicherstellung der Nutzbarkeit und Erbringung eines Telekommunikationsdienstes	147
1. Netzzugang, § 45d TKG	147
2. Nutzung von Grundstücken, § 45a TKG	148
3. Entstörungsdienst, § 45b TKG	149
4. Normgerechte technische Dienstleistung, § 45c TKG	149
5. Berücksichtigung der Interessen behinderter Menschen, § 45 TKG	149
II. Transparenzvorschriften	150
1. Vertragliche Informationspflichten, § 43a TKG	150
2. Veröffentlichungspflichten, § 45n TKG	151
3. Dauerschuldverhältnisse bei Kurzwahldiensten, § 45l TKG	151
III. Schutz vor überhöhten oder unberechtigten Forderungen	152
1. Anspruch auf Einzelverbindungs nachweis, § 45e TKG	152
2. Verbindungspreisberechnung, § 45g TKG	153
3. Rechnungsinhalt, Teilzahlungen, § 45h TKG	153
4. Vorausbezahlte Leistung, § 45f TKG	155
IV. Begleitende Rechte und Pflichten	156
1. Beanstandungen, § 45i TKG	156
a) Beanstandungsmodalitäten	156
b) Verhaltensanforderungen an den Diensteanbieter bei Beanstandungen	156
c) Beweislastverteilung	157
d) Entgeltzahlungspflicht nach Beanstandung	158
2. Entgeltspflicht bei unrichtiger Ermittlung des Verbindungsaufkommens, § 45j TKG	159
3. Aufnahme in öffentliche Teilnehmerverzeichnisse, § 45m TKG	159
4. Rufnummernmissbrauch, § 45o TKG	160
5. Sperre, § 45k TKG	160
6. Auskunftsanspruch über zusätzliche Leistungen, § 45p TKG	160
7. Rufnummernübertragbarkeit (Rufnummernportabilität), § 46 TKG	160
8. Bereitstellen von Teilnehmerdaten, § 47 TKG	161
V. Schlichtungsverfahren, § 47a TKG	162

Teil 4

Rundfunkübertragung	163
A. Interoperabilität von Fernsehgeräten, § 48 TKG	163
B. Interoperabilität der Übertragung digitaler Fernsehsignale, § 49 TKG	164
C. Zugangsberechtigungssysteme nach § 50 TKG	165
D. Streitschlichtung, § 51 TKG	169

Teil 5

Vergabe von Frequenzen, Nummerierung und Wegerechte	170
A. Frequenzordnung	172
I. Aufgaben im Bereich der Frequenzordnung, § 52 TKG	172
II. Mehrstufiges Verfahren der Frequenzvergabe	172
1. Frequenzplanung	174
a) Frequenzbereichszuweisung, § 53 TKG	174
b) Frequenznutzungsplan, § 54 TKG	174
2. Frequenzzuteilung und Frequenznutzung	175
a) Zuteilung nach § 55 TKG	175
b) Bestandteile der Frequenzzuteilung, § 60 TKG	176
c) Widerruf und Einschränkungen der Frequenzzuteilung, §§ 63 und 65 TKG	177
d) Orbitpositionen und Frequenznutzung durch Satelliten, § 56 TKG	178
e) Spezialfälle im Rahmen der Frequenznutzung, §§ 58, 59 TKG	178
3. Überwachung der Frequenznutzung, § 64 TKG	179
III. Insbesondere: Vergabeverfahren bei Frequenzknappheit, § 61 TKG	179
IV. Frequenzhandel, § 62 TKG	180
B. Nummerierung	180
I. Aufgaben der Nummerierung, § 66 TKG	180
II. Kundenschutz bei Mehrwertdiensten	182
1. Transparenzvorschriften	182
a) Preisangabe, § 66a TKG	182
b) Preisansage, § 66b TKG	183
c) Preisanzeige, § 66c TKG	183
d) Auskunftsanspruch, Datenbank für (0)900er Rufnummern, § 66h TKG	183

2. Vorschriften zur Preisbegrenzung	184
a) Preishöchstgrenzen, § 66d TKG	184
b) Verbindungstrennung, § 66e TKG	184
c) Anwahlprogramme (Dialer), § 66f TKG	184
d) R-Gespräche, § 66i TKG	185
e) Rufnummernübermittlung, § 66j TKG	188
III. Befugnisse der Bundesnetzagentur, § 67 TKG	188
C. Wegerechte	189
I. Benutzung öffentlicher Verkehrswege, §§ 68–75 TKG	189
II. Duldungspflicht im privaten Bereich, § 76 TKG	190
D. Abgaben	191
I. Gebühren und Auslagen, § 142 TKG	191
II. Weitere Abgaben und Kosten	192
Teil 6	
Universaldienst	193
Teil 7	
Telekommunikationsdatenschutz und Öffentliche Sicherheit	198
A. Relevanz und Notwendigkeit einer bereichsspezifischen Regelung	199
B. Allgemeines Datenschutzrecht	200
I. Ausgangspunkt: Das Recht auf informationelle Selbstbestimmung	200
II. Begriffe	201
III. Datenschutzrechtliche Grundsätze des BDSG	202
1. Verbot mit Erlaubnisvorbehalt, § 4 Abs. 1 BDSG	202
2. Wirksamkeit einer Einwilligung	202
3. Zweckbindungsgrundsatz	204
4. Grundsatz der Datenvermeidung und Datensparsamkeit, § 3a BDSG ..	204
5. Erforderlichkeitsgrundsatz	204
IV. Abgrenzung: Infrastruktur- und Contentebene	205
C. Grundtatbestände des Telekommunikationsdatenschutzes	206
I. Anwendungsbereich, § 91 TKG	206
II. Informationspflichten, § 93 TKG	207

III. Zulässigkeitstatbestände	207
1. Bestandsdaten – Vertragsverhältnisse, § 95 TKG	207
2. Verkehrsdaten, § 96 TKG	208
3. Standortdaten, § 98 TKG	209
IV. Weitere Erhebungs- und Verwendungszwecke	210
1. (Verkehrs-)Daten zur Entgeltermittlung und Entgeltabrechnung, § 97 TKG	210
2. Einzelbindungsnachweis, § 99 TKG	211
3. Störungs- und Missbrauchsverhinderung, § 100 TKG	212
D. Spezifische Teilnehmerschutzbestimmungen	213
I. Fangschaltung bei Belästigung und Bedrohung, § 101 TKG	213
II. Rufnummernanzeige und -unterdrückung, § 102 TKG	214
III. Automatische Anrufweitschaltung, § 103 TKG	214
IV. Auskunftserteilung bei Teilnehmerverzeichnissen, §§ 104, 105 TKG	214
V. Nachrichtenübermittlungssysteme mit Zwischenspeicherung, § 107 TKG ..	216
E. Öffentliche Sicherheit	217
I. Öffentliche Notrufverpflichtung, § 108 TKG	218
II. Technische Schutzmaßnahmen, § 109 TKG	219
III. Telekommunikationsüberwachung, § 110 TKG	219
IV. Spezielle Auskunftsverfahren	220
1. Datenerhebung und -speicherung als Voraussetzung für ein Auskunftsersuchen, § 111 TKG	220
2. Automatisiertes Auskunftsverfahren, § 112 TKG	221
3. Manuelles Auskunftsverfahren, § 113 TKG	222
 Teil 8	
Institutionelles Telekommunikationsrecht – Bundesnetzagentur, Beschlusskammerverfahren und Gerichtsverfahren	224
A. Bundesnetzagentur	224
I. Rechtsform und Stellung der Bundesnetzagentur	224
II. Organisation der Bundesnetzagentur	225
1. Organisationsplan der Bundesnetzagentur	225
2. Präsident	225
3. Beschlusskammern	225
a) Aufbau und Besetzung	225

b) Formen der Kooperation zwischen sektorspezifischer und allgemeiner Kartellbehörde	227
4. Beirat	228
5. Wissenschaftliche Beratung	228
III. Befugnisse	229
1. Anordnungsbefugnisse	229
2. Weitere flankierende Befugnisse	230
B. Beschlusskammerverfahren, §§ 132 ff. TKG	231
C. Gerichtsverfahren, §§ 137 ff. TKG	233
<i>Stichwortverzeichnis</i>	237