

Die Kompetenz
der Europäischen Gemeinschaft
für den rechtlichen Rahmen
der Informationsgesellschaft

Von

Michael Rosenthal



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	19
<i>1. Teil</i>	
Der Regelungsbedarf	21
1. Kapitel	
Die Kommunikationsinfrastruktur	21
A. Die dienstespezifische Telekommunikationsinfrastruktur	21
B. Die Digitalisierung	23
I. Der Vorgang der Digitalisierung	23
II. Die Folgen der Digitalisierung	25
1. Erweiterung der Übertragungskapazität	25
a) Vervielfachung der Programme	26
b) Höhere Übertragungsqualität	27
c) Rückkanäle	27
d) Geringere Kosten	27
2. Größere Speicherkapazitäten	27
3. Alternative Übertragungswege	28
C. Die diensteunabhängige Telekommunikationsinfrastruktur	28
2. Kapitel	
Die Kommunikationsdienste	29
A. Technisch mögliche Dienste	29
I. Vermittlungsdienste	30
II. Verteildienste	30
III. Zugriffsdienste	31
IV. Abrufdienste	31
B. Inhaltliche Ausgestaltung der Dienste	32
I. Ton-/Bewegtbildkommunikation (Digitales Fernsehen)	32
1. Begriffsbestimmung	32
a) near video on demand	33
b) video on demand	33
c) pay per channel/pay per view	33

2. Inhaltliche Ausgestaltung	34
a) Voll- oder Spartenprogramme	34
b) Verteil-, Zugriffs- oder Abrufdienst	34
c) Paketbildung	35
d) Inhalt	35
aa) Information und Unterhaltung	35
bb) Teleshopping	35
II. Tonkommunikation (Digitaler Hörfunk)	36
III. Textkommunikation	36
1. Videotext	36
2. Bildschirmtext	37
3. Weiterentwicklungen der Textkommunikation	37
IV. Datenkommunikation	38
1. Begriffsbestimmung	39
a) Data Broadcasting	39
b) Online-Dienste	39
c) Multimedia-Dienste	40
2. Inhaltliche Ausgestaltung	40
C. Anknüpfungspunkte zukünftiger Regelungen	40

3. Kapitel

Die Kommunikationswirtschaft

Die Kommunikationswirtschaft	41
A. Die Medienbranche	42
B. Die Telekommunikationsbranche	45
C. Die Handel- und Dienstleistungsbranche	47

4. Kapitel

Ergebnis

48

2. Teil

Die Kompetenzverteilung

49

1. Kapitel

Das Prinzip der begrenzten Befugnisse – Art. 3b Abs. 1 EGV

50

A. Sachkompetenzen	51
I. Telekommunikation – Art. 129b - d EGV	51
II. Rundfunk – Art. 128 EGV	51

B. Querschnittskompetenzen	52
I. Telekommunikation	52
1. Art. 90 Abs. 3 EGV	53
2. Art. 100a EGV	54
II. Rundfunk	55
1. Anwendbarkeit der Dienstleistungsvorschriften	55
2. Vorliegen einer Dienstleistung	57
a) Abgrenzung zur Warenverkehrs- und Niederlassungsfreiheit ..	57
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	57
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	58
b) Entgeltlichkeit der Leistung	58
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	58
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	60
c) Grenzüberschreitung der Leistung	60
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	60
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	61
d) Mögliche Leistungsbeziehungen	62
aa) Fernsehsendung (Verteildienst)	62
bb) Neue Dienste (Zugriffs- und Abrufdienste)	64
e) Zwischenergebnis	64
3. Nichtanwendbarkeit der Dienstleistungsvorschriften	64
a) Art. 55 Abs. 1 i. V. m. Art. 66 EGV	65
b) Art. 90 Abs. 2 EGV	66
aa) Rundfunkveranstalter als Unternehmen	66
bb) Betrauung	67
cc) Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichen Interesse	68
dd) Verhinderung der Aufgabenerfüllung	69
c) Zwischenergebnis	69
4. Mitgliedstaatliche Regelungsspielräume	69
a) Diskriminierende Regelungen	70
b) Unterschiedslos anwendbare Regelungen	71
aa) Beschränkungen des Dienstleistungsverkehrs	72
bb) Zwingende Gründe des Allgemeininteresses	72
cc) Verhältnismäßigkeit	73
dd) Fehlende Harmonisierung	74
c) Umgehungsfälle	75
5. Gemeinschaftsgrundrechte	75
a) Maßstab gemeinschaftsrechtlicher und nationaler Maßnahmen .	76
b) Gemeinschaftsrechtliche Rundfunkfreiheit	76
aa) Verhältnis zwischen EG und EMRK	77
bb) EuGH – Rechtsprechung	78
c) Eigenständige Bedeutung von Art. 10 EMRK	78
6. Ergebnis	79

2. Kapitel

Abgrenzung zur mitgliedstaatlichen Sachkompetenz 79

- A. Die Abgrenzung durch die Entscheidungen der Organe 79
- B. Die Abgrenzung nach dem Schwerpunkt der Regelung 80

3. Teil

Die Kompetenzausübung 82

1. Kapitel

Ausübungsvoraussetzung – Art. 3b Abs. 2 EGV 82

- A. Kompetenzausübungsgrundsatz 83
- B. Fehlen einer ausschließlichen Zuständigkeit 83
- I. Die Auffassung der Kommission 84
- II. Gleichbehandlung von Art. 57 Abs. 2 und Art. 100a EGV 85
- III. Konkurrenz zwischen Sach- und Querschnittskompetenzen 85
- IV. Binnenmarktzuständigkeit als Hauptanwendungsfall 86
- C. Materielle Voraussetzungen 87
- I. Zielformulierung 88
- II. Unzureichende Zielverwirklichung durch Mitgliedstaaten 88
1. Effizienzkriterium 88
2. Erforderlichkeitskriterium 89
- a) Grammatikalische Auslegung 89
- b) Systematische Auslegung 90
- c) Teleologische Auslegung 91
3. Insuffizienz-kriterium 91
- III. Bessere Zielverwirklichung auf Gemeinschaftsebene 92
- D. Formelle Voraussetzungen 93
- E. Justitiabilität 94
- F. Das Protokoll über die Anwendung der Grundsätze der Subsidiarität und der Verhältnismäßigkeit 96

2. Kapitel

Ausübungsreichweite – Art. 3b Abs. 3 EGV 97

- A. Anwendbarkeit im Verhältnis zu den Mitgliedstaaten 97
- B. Verhältnis zu Art. 3b Abs. 2 EGV 98
- C. Prüfungsinhalt 100
- I. Zulässiges Ziel 101
- II. Geeignetheit 101

III. Erforderlichkeit	101
1. Form	102
2. Inhalt	102
a) Möglichkeit von Entscheidungsspielräumen	102
b) Möglichkeit alternativer Maßnahmen	103
c) Möglichkeit von Mindestregelungen	104
IV. Angemessenheit	104
1. Rücksichtnahme auf kulturelle Aspekte – Art. 128 Abs. 4 EGV ...	105
2. Der Grundsatz der loyalen Zusammenarbeit – Art. 5 EGV	106
a) Verpflichtung der Gemeinschaft	106
b) Inhalt	108

4. Teil

Die Kompetenzkontrolle 112

1. Kapitel

Die Kontrollkompetenz des Europäischen Gerichtshofs 112

2. Kapitel

Die Kontrollkompetenz des Bundesverfassungsgerichts 113

A. Die Kontrolle der Kompetenzverteilung	114
I. Die Gerichtsbarkeit des Bundesverfassungsgerichts	114
II. Die Übertragung der Gerichtsbarkeit auf den Gerichtshof	115
B. Die Kontrolle der Kompetenzausübung	116
I. Die Grundrechte als Teil der nationalen Identität	117
1. Kontrollgegenstand und -umfang bis zum Maastricht-Urteil	117
2. Kontrollgegenstand und -umfang im Maastricht-Urteil	119
a) Kontrollgegenstand	119
b) Kontrollumfang	119
II. Die Kontrolle der gemeinschaftsrechtlichen Ausübungsgrenzen	121

3. Kapitel

Das Kooperationsverhältnis zwischen EuGH und BVerfG 122

A. Die Kooperation im Rahmen der Kompetenzverteilung	122
I. Prüfungsrecht	123
1. Verfassungsrechtliches Prüfungsrecht	123
2. Gemeinschaftsrechtliches Prüfungsrecht	123
II. Verwerfungsrecht	124
1. Verwerfungsmonopol des Bundesverfassungsgerichts	124
2. Verfahrensweise	125
B. Die Kooperation im Rahmen der Kompetenzausübung	126

5. Teil

Die Regelungen

128

1. Kapitel

Gemeinschaftsrechtliche Regelungen

128

A. Anpassung der audiovisuellen Regeln	128
I. Revision der Fernsehrichtlinie	128
1. Anwendungsbereich	129
2. Regelungskonzeption	130
3. Inhalt	131
a) Quotenregelungen	131
b) Fernsehwerbung, Sponsoring und Teleshopping	132
c) Schutz Minderjähriger und der öffentlichen Ordnung	132
d) Gegendarstellungsrecht	133
4. Verbindlichkeit und Durchsetzbarkeit	133
II. Die rechtliche Behandlung der Neuen Dienste	133
1. Anwendbarkeit der Fernsehrichtlinie	133
2. Entwicklung eines einheitlichen Rahmens	134
a) Richtlinienvorschlag über gesetzgeberische Transparenz	134
b) Grünbücher und Mitteilungen zu Einzelaspekten	135
c) Grünbuch zur Konvergenz	137
aa) Ziel	137
bb) Inhalt	138
B. Wettbewerb und Medienkonzentration	142
I. Das Kartell- und Mißbrauchsverbot (Art. 85 f. EGV)	143
1. Anwendbarkeit	143
2. Voraussetzungen	143
3. Entschiedene Beispielfälle im Bereich des Rundfunks	144
a) Programmbeschaffungs- und Programmverwertungstätigkeit ..	144
aa) Anbieterseite	144
bb) Nachfragerseite	145
(1) European Broadcasting Union (EBU)	145
(2) Eurosport	146
b) Programminformationstätigkeit	146
c) Werbetätigkeit	147
II. Die Kontrolle staatlicher Beihilfen (Art. 92 EGV)	147
III. Die Fusionskontrolle	148
1. Die Fusionskontrollverordnung	148
a) Voraussetzungen	149
b) Verbotsentscheidungen	150
aa) Media Service GmbH – 9.11.1994	150

	Inhaltsverzeichnis	15
	bb) Nordic Satellite Distribution – 19.7.1995	150
	cc) Holland Media Groep – 20.9.1995	151
	2. Richtlinie über Fusionen im Mediensektor	152
C.	Telekommunikationsrecht	153
	I. Liberalisierung der Telekommunikationsdienste	154
	II. Liberalisierung der Telekommunikationsnetze	154
	III. Open Network Provision	155
	IV. Fortsetzung der Liberalisierungspolitik	157
D.	Schutz geistiger Eigentumsrechte und der Privatsphäre	157
	I. Urheberrecht	157
	II. Verbraucherschutz	158
	III. Datenschutzrecht und Normierung der Fernsehübertragung	159

2. Kapitel

	Regelungen des Europarates	159
A.	Die Europäische Menschenrechtskonvention – Art. 10 EMRK	160
	I. Schutzbereich	160
	II. Rechtfertigung eines Eingriffs	161
	1. Art. 10 Abs. 1, Satz 3 EMRK (Rundfunkklausel)	161
	2. Art. 10 Abs. 2 EMRK	162
	a) Vorliegen eines Gesetzes	162
	b) Legitimer Zweck	162
	c) In einer demokratischen Gesellschaft unentbehrlich	162
B.	Das Europäische Übereinkommen über das grenzüberschreitende Fernsehen vom 5. Mai 1989	163
	I. Anwendungsbereich und Regelungskonzeption	164
	II. Inhalt	164
	III. Verhältnis zu der Fernsehrichtlinie	164
	IV. Verbindlichkeit und Durchsetzbarkeit	165
C.	Die Empfehlungen des Ministerkomitees	165

	Literaturverzeichnis	168
--	-----------------------------	-----

	Sachwortverzeichnis	185
--	----------------------------	-----