Selbstverantwortete Freiheit und Recht

2021
ISBN 978-3-406-77810-0
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.
beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein

umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Selbstverantwortete Freiheit
und Recht

Festschrift für
Franz Jürgen Säcker
zum 80. Geburtstag

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Franz Jürgen Säcker

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

SELBSTVERANTWORTETE FREIHEIT UND RECHT

FESTSCHRIFT FÜR

FRANZ JÜRGEN SÄCKER

ZUM 80. GEBURTSTAG

Herausgegeben von

Detlev Joost
Hartmut Oetker
Marian Paschke

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2021

C.H.BECK

Zitiervorschlag: Autor FS Säcker, 2021, …

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 938 3 406 77810 0

© 2021 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Beltz Grafische Betriebe GmbH,
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza
Satz: Jung Crossmedia Publishing GmbH
Gewerbestraße 17, 35633 Lahnau

CO2 neutral
chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

VORWORT

Am 14. November 2021 feiert Franz Jürgen Säcker seinen 80. Geburtstag. Aus diesem Anlass möchten wir, die Herausgeber, Autorinnen und Autoren, den Jubilar mit dieser Festschrift ehren und zugleich achtungsvolle Anerkennung, nicht selten bewundernden Respekt und freundschaftliche Empathie für einen großen Rechtslehrer und Rechtsgelehrten zum Ausdruck bringen.

Die Schaffens- und Wirkkraft des Jubilars im In- und Ausland dauert selbst zehn Jahre nach dem Erscheinen der zum 70. Geburtstag dargereichten Festschrift an. Sie hat ihm auch in den letzten Jahren höchste Anerkennung zuteil werden lassen. Dies kommt in der Verleihung der Ehrendoktorwürde durch die Nationale Kapodistian Universität Athen und die Chinese Culture University (PCCC), Taipeh, Taiwan ebenso zum Ausdruck wie durch die Gastprofessur am Forschungskolleg für Rechtsvergleichung, China University of Political Science and Law in Beijing.

Sein wissenschaftliches Œuvre hat Franz Jürgen Säcker durch eine Vielzahl seit 2011 erschienener Monographien, Kommentare und Abhandlungen weiterentwickelt; die beeindruckende Liste ist am Ende dieser Festschrift zusammengestellt. Die vom Jubilar herausgegebenen mehrbändigen Kommentare zum Energie- und Wettbewerbsrecht und zum Bürgerlichen Recht setzen wie die Kommentierung zum Telekommunikationsrecht und die englischsprachig vorgelegte Kommentierung zum Beihilfenrecht der Europäischen Union Maßstäbe im jeweiligen Rechtsbereich. Die Arbeiten beeindrucken sowohl durch monumentale Erscheinung als auch durch tiefgreifende Durchdringung der jeweiligen Materie und setzen für die Rechtsanwendung und Rechtsfortbildung gleichermaßen inspirierende und erkenntnisleitende Impulse.

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Das Gesamtwerk beruht auf Grundlagenarbeiten zu den methodischen und konzeptionellen Fundamenten des Zivil- und Wirtschaftsrechts. In kritischer Bewertung der geisteswissenschaftlich-hermeneutischen – bzw. wie der Jubilar heute formuliert: „geisteswissenschaftlich-romantischen" – Interpretationstheorie weist der Jubilar auch in den jüngsten Publikationen die dem Gesetzesinterpreten und insbesondere dem Richter in den Fällen des Schweigens des Gesetzgebers zufallende Aufgabe als materielle Gesetzgebungsaufgabe aus. Richterliche Rechtsfortbildung, deren Befugnis und Grenzen in rechtsstaatlich gebundener richterlicher Unabhängigkeit bilden den Kern seiner juristischen Grundüberzeugungen, mit denen der Jubilar für die Gewährleistung bzw. Entwicklung der Rechtsstaatlichkeit in Wirtschaft und Gesellschaft eintritt. Nicht zuletzt leistet er damit und mit seiner Lehr- und Forschungstätigkeit einen durch die Publikationen und Ehrungen belegten und wertgeschätzten Beitrag für den rechtswissenschaftlichen Diskurs im In- und Ausland, gerade auch in den Ländern der Russischen Föderation und der Volksrepublik China, denen seine besondere Aufmerksamkeit gilt.

Sein Werk ist seit jeher an der wissenschaftlichen Aufarbeitung der legislativen und judikativen Umhegung der Autonomie des Individuums orientiert; bei Franz Jürgen Säcker ist diese normative Leitidee der Privatrechtsdogmatik auch im Sozialstaat deutscher und europäischer Prägung „fundamentaler Bestandteil einer freiheitsintegrierenden Ordnung des Gemeinwohls". Dieser Kernsatz, der schon in seinen frühen grundlegenden Arbeiten etwa zur Übermachtkontrolle im Arbeitsrecht und zur Marktmachtkontrolle im Wettbewerbsrecht prägende Gestalt gefunden hat, ist der 2016 erschienenen Publikation „Freiheit durch Recht" entnommen. Sie bildet die wohl nachhaltig eindrucksvollste Zusammenstellung seines die Grundlagen des Rechts betreffenden Werkes. Das Reprint von ausgewählten Abhandlungen aus gut fünf Dekaden seines Schaffens bildet selbst ein opus magnus, das – in

den Worten des Jubilars – dem Leitgedanken verpflichtet ist: „So viel selbstverantworte Freiheit wie möglich, so viel Recht wie nötig".

Die dem 80. Geburtstag gewidmete Festschrift ist weder darauf angelegt noch dazu geeignet, die Breite seines Schaffens auszuloten, obwohl das Spektrum der dem Jubilar gewidmeten Beiträge dieser Festschrift weit gefächert ist und Schwerpunkte seiner wissenschaftlichen Arbeit betrifft. Methodenorientierte und zivil- und arbeitsrechtliche Beiträge gehören ebenso dazu wie solche zum Handels- und Gesellschaftsrecht. Die überwiegende Zahl der Beiträge betrifft das Wettbewerbs-, Energie- und Regulierungsrecht und damit Rechtsbereiche, denen der Jubilar in den letzten Jahren besondere wissenschaftliche Aufmerksamkeit gewidmet hat.

Die Herausgeber danken allen, die an dem Entstehen der Festschrift mitgewirkt haben. Der Dank gilt den Autorinnen und Autoren, den Weggefährten, Kollegen und Freunden des Jubilars und nicht zuletzt dem Verlag, der das Erscheinen dieser Festschrift ermöglicht hat. Der Dank gilt vor allem auch dem Jubilar selbst: Franz Jürgen Säcker hat jeden einzelnen Mitwirkenden über die Jahre auf seine Weise inspiriert und motiviert, so dass die Arbeit an dieser Schrift die jeweilige Wertschätzung und Freude zum Ausdruck bringt. Möge die Festschrift dem Jubilar Freude bereiten!

Zu seinem 80. Geburtstag wünschen die Autorinnen und Autoren, die Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter des Verlages und die Herausgeber dem Jubilar weiterhin gute Gesundheit und andauernde Schaffenskraft. Wir alle wünschen Dir, lieber Franz Jürgen, viele weitere glückliche Jahre, vor allem mit Deiner lieben Frau und der Familie. Ad multos annos feliciter!

Detlev Joost Hartmut Oetker Marian Paschke

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

INHALTSVERZEICHNIS

Vorwort V

A. Allgemeines Privatrecht

Christian Baldus
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg
Heiße Quellen und Methodenlehre 3

Jan Busche
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Heinrich-Heine-Universität Düsseldorf
Digitale Kommunikation in der Rechtsgeschäftslehre 15

Wolfgang Krüger
Dr. iur., Vorsitzender Richter am BGH a.D.,
Honorarprofessor an der Rheinischen Friedrich-Wilhelms-Universität Bonn
Wissen, kennen müssen, sich verschließen 27

Peter Mankowski
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Universität Hamburg
Zedenten- oder Zessionarsschaden nach Zession und Eintritt von Schuldnerverzug? . . 37

Axel Metzger
Dr. iur., LL.M. (Harvard), Universitätsprofessor an der Humboldt-Universität zu Berlin
Daten als Vertragsleistung des Verbrauchers in der Grauzone zwischen DSGVO und BGB 49

Marian Paschke
Dr. iur. Dr. h.c., Universitätsprofessor an der Universität Hamburg
Privatrecht als Klimaschutz förderndes Steuerungselement 61

Gerhard Wagner
Dr. iur., LL.M. (University of Chicago),
Universitätsprofessor an der Humboldt-Universität zu Berlin
Plattformregulierung nach deutschem und europäischem Recht 77

Susanne Wende
Dr. iur., LL.M. (Trinity College Dublin), Rechtsanwältin, München
Maschinen wie wir? – Auf dem Weg zu einem europäischen Haftungsrecht für künstliche Intelligenz 91

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

B. Arbeitsrecht

Frank Bayreuther
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Universität Passau
Tarifautonomie als „delegatarischer" Rechtsetzungsakt oder eine Form kollektiv ausgeübter Privatautonomie? 113

Florian Bien
Dr. iur., Maître en Droit (Aix-Marseille III),
Universitätsprofessor an der Julius-Maximilians-Universität Würzburg
Kollektivvereinbarungen der Sozialpartner und Kartellverbot 125

Simone Kühnast
Dr. iur., Rechtsanwältin und Fachanwältin für Arbeitsrecht, Berlin
Die tarifliche Normsetzung unter der Bedingung „arbeitsvertraglicher Nachvollziehung" 141

Hartmut Oetker
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel,
Richter am Thüringer Oberlandesgericht
Betriebsrisiko des Arbeitgebers – eine Gefahrtragung ohne Grenzen? 155

Claudia Schubert
Dr. iur., Universitätsprofessorin an der Universität Hamburg
Tarifautonomie und gesetzlicher Mindestlohn als Elemente einer sozialen Marktwirtschaft 167

Claudia Viehweger
Dr. iur., Rechtsanwältin, Berlin
Mitbestimmung 4.0: Die Mitbestimmung nach § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG in Zeiten von digitalen, agilen Arbeitsweisen 181

C. Allgemeines Wirtschaftsrecht

Gregor Bachmann
Dr. iur., LL.M. (Michigan), Universitätsprofessor an der Humboldt-Universität zu Berlin
Fusion gegen Geld 191

Mathias Habersack
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Ludwig-Maximilians-Universität München
Mitwirkung Dritter an der Änderung der Vereinssatzung 205

Jan von Hein
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Albert-Ludwigs-Universität Freiburg
Zur Abgrenzung des Vertrags- und Deliktsgerichtsstandes in international-kartellrechtlichen Streitigkeiten 215

Nadja Kaeding
Dr. iur. habil., Privatdozentin an der Freien Universität Berlin
Freiheit und Nachhaltigkeit 235

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Peter Kindler
Dr. iur. Dr. h.c., Universitätsprofessor an der Ludwig-Maximilians-Universität München
Die Verwaltungssitzanknüpfung als Grundregel des französischen internationalen Gesellschaftsrechts 249

Carsten König
Dr. iur., LL.M. (Harvard), Akademischer Rat a. Z. an der Universität zu Köln
Sinn und Unsinn der Compliance-Defense 263

Peter Meier-Beck
Dr. iur., Vorsitzender Richter am BGH,
Honorarprofessor an der Heinrich-Heine-Universität Düsseldorf
Standardessentielle Patente als Infrastruktureinrichtung 275

Florian Rödl
Dr. iur., M.A., Universitätsprofessor an der Freien Universität Berlin
Kartellverbot und Deliktsstrukur 293

Dirk Schroeder
Dr. iur., Rechtsanwalt, Köln, Honorarprofessor an der Universität zu Köln
Das vierte Airtours-Kriterium – das Einvernehmen über die Bedingungen der Koordinierung bei kollektiver Marktbeherrschung in der Fusionskontrolle 303

Manuel René Theisen
Dr. iur. Dr. rer. pol., em. Universitätsprofessor an der Ludwig-Maximilians-Universität München
Das Aufsichtsratsbudget auf einem guten Weg – eine Zwischenbilanz 319

Stefan Thomas
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Eberhard Karls Universität Tübingen,
Direktor des Tübingen Research Institute on the Determinants of Economic Activity (TRIDEA)
Der Verbraucher und die Nachhaltigkeit im Kartellrecht 331

Harm Peter Westermann
Dr. iur. Dr. h.c. mult., em. Universitätsprofessor an der Eberhard Karls Universität Tübingen
Das Gesellschaftsregister – ein neues Instrument zur Bewältigung älterer und neuerer Aufgaben im Personengesellschaftsrecht 343

Wolfgang Wurmnest
Dr. iur., LL.M. (Berkeley), Universitätsprofessor an der Universität Augsburg
Die Europäisierung des Kartelldeliktsrechts: Anspruchsberechtigung, Kausalität, Schaden 353

D. Energie- und Regulierungsrecht

Markus Appel
Dr. iur., LL.M. (Nottingham), Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht, Berlin
Erdkabel beim Stromnetzausbau im Spannungsfeld zwischen Akzeptanz und Verfahrensbeschleunigung 369

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Carl Baudenbacher
Dr. iur. Dr. rer. pol. h.c., Senior Partner Baudenbacher Law, Zürich,
Visiting Professor an der London School of Economics LSE,
Präsident des EFTA-Gerichtshofs a. D.,
Em. Ordinarius an der Universität St. Gallen HSG
Das unvollendete Energieabkommen EU-Schweiz 383

Heiner Bruhn
Ministerialrat im Bundesministerium für Wirtschaft und Energie
Die Entwicklung des Energieverbraucherrechts unter Berücksichtigung des neuen EU-Binnenmarktpakets 391

Peter Franke
Vizepräsident der Bundesnetzagentur
Kooperationspflichten und Selbstverpflichtungen als Instrumente der Energieregulierung 415

Claas Friedrich Germelmann
Dr. iur., LL.M. (Cambridge), Universitätsprofessor an der Leibniz Universität Hannover
Die Akteursstruktur im Elektrizitätsbinnenmarktrecht der europäischen Energieunion – Neuausrichtung von Rollen und Verantwortlichkeiten 433

Annegret Groebel
Dr. rer. pol., Abteilungsleiterin Internationale Regulierung Post bei der Bundesnetzagentur
Institutionelle Regelungen im Connectivity Package und im Clean Energy Package – ein Vergleich der überarbeiteten BEREC-Verordnung mit der überarbeiteten ACER-Verordnung 449

Thomas Tobias Hennig
Dr. iur., Oberregierungsrat im Bundesministerium für Wirtschaft und Energie
Der Regelungskomplex der Scheibenpachtamnestie im EEG 2017 und EEG 2021 . . 493

Martin Kment
Dr. iur., LL.M. (Cambridge), Universitätsprofessor an der Universität Augsburg
Vorzeitige Errichtung und Änderungen von energiewirtschaftlichen Vorhaben 513

Matthias Knauff
Dr. iur., LL.M. Eur., Universitätsprofessor an der Friedrich-Schiller-Universität Jena
Strukturfragen des Energierechts 525

Oliver Koch
Dr. iur., Acting Head of Unit Internal Energy Markt in der Generaldirektion
Energie der Europäischen Kommission
Das Harmonisierungskonzept der EU-Stromleitlinien – ein Schlüsselinstrument des Strombinnenmarktes 537

Torsten Körber
Dr. iur., LL.M. (Berkeley), Universitätsprofessor an der Universität zu Köln
Mieter- und Wettbewerbsschutz durch Novellierung des Nebenkostenprivilegs im Rahmen der TKG-Novelle 2021 553

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Ulrich von Koppenfels
Leiter des juristischen Sektors im Referat Planung und Rechtsangelegenheiten der Generaldirektion Energie der Europäischen Kommission
Die jüngste Rechtsprechung der Unionsgerichte zum Energiebinnenmarkt 573

Jürgen Kühling und Thiemo Engelbracht
Dr. iur., LL.M., Universitätsprofessor an der Universität Regensburg und Vorsitzender der Monopolkommission
Dr. iur., Senior Analyst, Monopolkommission
Die Zukunft der öffentlichen Ladeinfrastruktur – für eine wettbewerbsorientierte Gestaltung 593

Markus Ludwigs
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Julius-Maximilians-Universität Würzburg
Paradigmenwechsel in der Energieregulierung – Modelle eines Wandels von der normierenden zur administrativen Regulierung 609

Jörg Meinzenbach
Dr. iur., LL.M. (King's College London), Rechtsanwalt, Düsseldorf
Europäischer Stromhandel und Gebotszonenkonfiguration im Spannungsverhältnis zwischen Regulierungsrecht und Wettbewerbsrecht 623

Kim Sophie Mengering
Dr. iur., Seniorreferentin Regulatory Framework, Deutsche Bahn AG
Die europäische Netzneutralitätsregulierung – eine Zwischenbilanz 643

Karsten Otte
Dr. iur., M.C.J. (Texas), Leiter der Abteilung Eisenbahnregulierung der Bundesnetzagentur
apl. Universitätsprofessor an der Universität Mannheim
Praktische Konkordanz von Regulierungsrecht und Kartellrecht 655

Matthias Schmidt-Preuß
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Rheinischen Friedrich-Wilhelms-Universität Bonn
Das EnWG 2021 und die Evolution des Energierechts 677

Juliane Steffens
Dr. iur., LL.M. (Harvard), Rechtsanwältin, Berlin
Offshore-Hybridprojekte im europäischen Elektrizitätsbinnenmarkt 693

Hartmut Weyer
Dr. iur., Universitätsprofessor an der Technischen Universität Clausthal
Das Zusammenspiel von Stromhandel und Engpassmanagement 709

Xenia Zwanziger
Dr. iur., LL.M. (Kapstadt), Rechtsanwältin, Berlin
Über die Digitalisierung der Energiewende – eine Bestandsaufnahme fünf Jahre nach Erlass des Messstellenbetriebsgesetzes (MsbG) 727

Schriftenverzeichnis von Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Franz Jürgen Säcker 741

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG