

Erwerbswirtschaftliche Betätigung öffentlich-rechtlicher Rundfunkanstalten außerhalb des Programms

Öffentlich-rechtliche Determinanten für die wirtschaftliche Nutzung von Rundfunkproduktionen und der damit
zusammenhängenden Rechte

von
Hochschuldozent Dr. Elmar Mand

1. Auflage

Erwerbswirtschaftliche Betätigung öffentlich-rechtlicher Rundfunkanstalten außerhalb des Programms – Mand

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

Informationsrecht, Neue Medien



Verlag C.H. Beck München 2002

Verlag C.H. Beck im Internet:

www.beck.de

ISBN 978 3 406 49393 5

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Literaturverzeichnis | XVII |
| Einleitung | 1 |
| A. Problemstellung | 1 |
| B. Gang der Untersuchung | 5 |
| Kapitel 1: Bedeutung und Erscheinungsformen der wirtschaftlichen Nutzung von Rundfunkproduktionen und der damit zusammenhängenden Rechte außerhalb des Programms | 7 |
| A. Übertragung der Senderechte/Vergabe weiterer Sendelizenzen | 8 |
| B. Auswertung über Bild- und Tonträger | 9 |
| C. Merchandising | 10 |
| D. Programmbegleitende Druckschriften | 14 |
| E. Online-Angebote | 14 |
| F. Medienparks | 15 |
| Kapitel 2: Zulässigkeit erwerbswirtschaftlicher Betätigung von öffentlich-rechtlichen Funktionsträgern | 17 |
| A. Grundsätzliches Verbot erwerbswirtschaftlicher Betätigung der öffentlichen Hand | 17 |
| I. Aussagen des Grundgesetzes über das Verhältnis staatlichen Wirtschaftens zu privater Tätigkeit | 18 |
| II. Grundrechtliche Freiheitssphäre privater Wettbewerber | 21 |
| B. Erfordernis einer besonderen verfassungsrechtlichen Ermächtigung für erwerbswirtschaftliche Tätigkeiten | 25 |
| C. Ergebnis | 28 |
| Kapitel 3: Vorgaben des Rundfunkrechts | 29 |
| A. Normative Vorgaben des einfachen Rundfunkrechts | 30 |
| I. Rundfunkanstalten als rechtsfähige Anstalten des öffentlichen Rechts | 30 |
| II. Festlegung der Anstaltsaufgaben als Pflicht- und Rahmen- vorgabe für die anstaltliche Betätigung | 33 |
| III. Wahl privatrechtlicher Handlungs- und Organisationsformen durch die öffentlich-rechtlichen Rundfunkanstalten | 34 |

| | |
|---|-----|
| 1. Grundsätzliche Wahlfreiheit zwischen öffentlichem und privatem Recht | 34 |
| 2. Grenzen privatrechtlicher Handlungs- und Organisations- formen | 36 |
| a) Privatisierungsschranken | 36 |
| b) Bindung an die festgelegten Anstaltsaufgaben | 37 |
| IV. Tätigkeitsbereich öffentlich-rechtlicher Rundfunkanstalten . . | 38 |
| 1. Unmittelbar sendebezogene Aktivitäten | 42 |
| 2. Mittelbar den Rundfunkauftrag fördernde Aktivitäten . . . | 43 |
| a) Begriffliche Klärung | 44 |
| aa) Annex Tätigkeiten | 45 |
| bb) Randbetätigungen und Randnutzungen | 45 |
| cc) Hilfstätigkeiten | 47 |
| dd) Ergebnis | 49 |
| b) Wirtschaftliche Nutzung von Rundfunkproduktionen und der damit zusammenhängenden Rechte als Hilfs- tätigkeit | 50 |
| c) Hilfstätigkeiten als Bestandteil des Auftrags zur Rund- funkveranstaltung | 51 |
| aa) Gegenständliches Verständnis der Aufgabenzu- weisungen | 52 |
| bb) Funktionales Verständnis der Aufgabenzuwei- sungen | 53 |
| cc) Diskussion | 54 |
| dd) Ergebnis | 65 |
| B. Normative Vorgaben der Rundfunkfreiheit gemäß Art. 5 | |
| Abs. 1 S.2 GG | 67 |
| I. Grundrechtsfähigkeit öffentlich-rechtlicher Rundfunk- anstalten | 67 |
| 1. Rundfunkfreiheit gemäß Art. 5 Abs. 1 S.2 GG | 67 |
| 2. Andere Grundrechte | 70 |
| II. Schutzfunktion der Rundfunkfreiheit | 72 |
| III. Schutzwirkung der Rundfunkfreiheit | 75 |
| IV. Schutzzumfang der Rundfunkfreiheit | 76 |
| 1. Verfassungsrechtlicher Rundfunkbegriff | 77 |
| 2. Geschützte Tätigkeiten jenseits der unmittelbaren Programmveranstaltung | 79 |
| 3. Grundrechtlicher Schutz von erwerbswirtschaftlichen Betätigungen und einfaches Rundfunkrecht | 84 |
| a) Explizit gestattete erwerbswirtschaftliche Tätigkeiten . . | 87 |
| b) Nicht ausdrücklich normierte erwerbswirtschaftliche Tätigkeiten | 92 |
| V. Ergebnis | 94 |
| C. Funktionskreis der Rundfunkanstalten im Bereich erwerbswirt- schaftlicher Betätigung außerhalb des Programms | 97 |
| I. Ausrichtung auf die Anstaltsaufgaben | 98 |
| 1. Förderung des Anstaltszwecks | 99 |
| 2. Sachlicher Bezug zur Anstaltsaufgabe | 101 |

| | |
|---|------------|
| a) „Negative Abhängigkeit“ | 103 |
| aa) Übertragung der Senderechte/Vergabe weiterer Sendelizenzen | 105 |
| bb) Verwertung über Bild- und Tonträger | 106 |
| cc) Merchandising | 107 |
| b) „Positive Abhängigkeit“ | 110 |
| aa) Herausgabe von programmbegleitenden Zeit- schriften und Magazinen | 113 |
| bb) Online-Angebote | 115 |
| cc) Beteiligung an Medienparks | 117 |
| 3. Ergebnis | 120 |
| II. Verbot zweckwidriger oder zweckgefährdender Betätigungen | 123 |
| 1. Nicht-kommerzielle Ausrichtung der Haupttätigkeit | 123 |
| 2. Immanentes Gefährdungspotential gewinnorientierter Betätigung für den Programmauftrag | 126 |
| 3. Verbot der Zweckbeeinträchtigung als Grenze erwerbs- wirtschaftlicher Betätigungen im Einzelfall | 128 |
| a) Herkömmliche Formen der Rechteverwertung | 131 |
| b) Merchandising | 132 |
| aa) Verletzung der Neutralität im Wettbewerb | 133 |
| bb) Verletzung des Verbots der Schleichwerbung | 136 |
| cc) Beeinträchtigung der Unabhängigkeit der Pro- grammgestaltung | 139 |
| (1) Programmnähe der zu vermarktenden Waren und Dienstleistungen | 140 |
| (2) Einzelfallkontrolle | 145 |
| dd) Ergebnis | 147 |
| c) Kommerziell organisierte Öffentlichkeitsarbeit | 148 |
| 4. Ergebnis | 148 |
| Kapitel 4: Allgemeine verfassungsrechtliche Grenzen für die wirtschaftliche Betätigung der öffentlichen Hand | 153 |
| A. Verfolgung öffentlicher Interessen als Legitimation jeder Staats- tätigkeit | 154 |
| B. Grundrechte potentieller Wettbewerber | 157 |
| I. Anwendbarkeit der Grundrechte auf die wirtschaftliche Betätigung öffentlich-rechtlicher Rundfunkanstalten | 159 |
| 1. Stellung der Rundfunkanstalten im Staats- und Verwal- tungsrecht | 160 |
| a) Rundfunk als öffentliche nicht-staatliche Aufgabe | 161 |
| b) Rundfunkanstalten als Teil der staatlichen Verwal- tung | 164 |
| c) Rundfunkanstalten als Teil der „öffentlichen Ver- waltung“ | 167 |
| d) Rundfunkanstalten als Teil der vollziehenden Gewalt im Sinne des Art. 1 Abs. 3 GG | 168 |
| e) Ergebnis | 172 |
| 2. Ausübung vollziehender Gewalt | 172 |

| | |
|---|------------|
| II. Eingriffsqualität erwerbswirtschaftlicher Tätigkeiten der öffentlichen Hand | 176 |
| 1. Kriterien für die Beurteilung der Eingriffsqualität faktisch-mittelbarer Grundrechtseinwirkungen | 178 |
| a) Zurechenbarkeit | 178 |
| aa) Lehre von der objektiven Zurechenbarkeit | 179 |
| bb) Finalität | 180 |
| cc) Objektive Vorhersehbarkeit | 181 |
| dd) Schutzzweck der Norm bzw. funktionaler Schutzbereich | 183 |
| b) Intensität | 185 |
| 2. Eingriffe in die einzelnen Grundrechte | 187 |
| a) Verletzung der Eigentumsgarantie | 188 |
| b) Verletzung der Wettbewerbsfreiheit | 190 |
| c) Verletzung der Rundfunkfreiheit | 200 |
| d) Verletzung des allgemeinen Gleichheitssatzes | 205 |
| e) Ergebnis | 206 |
| III. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung | 207 |
| IV. Ergebnis | 210 |
| C. Vorbehalt des Gesetzes | 210 |
| I. Grundlagen und Anwendungsbereich des Grundsatzes vom Gesetzesvorbehalt | 211 |
| II. Anwendungsbereich des Gesetzesvorbehalts im Bereich der erwerbswirtschaftlichen Betätigung öffentlich-rechtlicher Rundfunkanstalten | 215 |
| 1. Vorbehalt bei Eingriffsakten | 215 |
| 2. Grundrechtsrelevanz | 216 |
| a) Grundsatzentscheidung über die Zulässigkeit erwerbswirtschaftlicher Betätigungen außerhalb des Programms | 217 |
| b) Explizite gesetzliche Normierung der einzelnen erwerbswirtschaftlichen Tätigkeiten außerhalb des Programms | 218 |
| 3. Institutioneller Gesetzesvorbehalt | 223 |
| D. Ergebnis | 227 |
| Kapitel 5: Zusammenfassung in Thesen | 231 |
| Stichwortverzeichnis | 247 |