

# Inhaltsverzeichnis

|  |    |
|--|----|
| Einleitung und Gang der Untersuchung ..... | 23 |
|--|----|

## *Erster Teil*

|  |    |
|--|----|
| <b>Gemischtwirtschaftliche Unternehmen<br/>als staatliche Entscheidungseinheiten</b> | 28 |
|--|----|

### Erster Abschnitt

|                                       |    |
|---------------------------------------|----|
| <b>Staat als Entscheidungseinheit</b> | 28 |
|---------------------------------------|----|

### Zweiter Abschnitt

|  |    |
|--|----|
| <b>Entscheidungsherrschaft als Kriterium der Staatseigenschaft</b> | 31 |
|--|----|

|                              |    |
|------------------------------|----|
| A. Beherrschungsansatz ..... | 31 |
|------------------------------|----|

|  |    |
|--|----|
| B. Steuerungsinstrumente des Staates ..... | 36 |
|--|----|

|  |    |
|--|----|
| I. Gesellschaftsrechtliche Steuerungsinstrumente ..... | 37 |
|--|----|

|   |    |
|---|----|
| 1. Kapitalanteil als zentrales Steuerungsinstrument ..... | 37 |
|---|----|

|                                 |    |
|---------------------------------|----|
| 2. Unternehmensgegenstand ..... | 45 |
|---------------------------------|----|

|                           |    |
|---------------------------|----|
| 3. Zwischenergebnis ..... | 51 |
|---------------------------|----|

|   |    |
|---|----|
| II. Aktienkonzernrechtliche Steuerungsinstrumente ..... | 51 |
|---|----|

|   |    |
|---|----|
| III. Sonstige Steuerungsinstrumente ..... | 53 |
|---|----|

|                    |    |
|--------------------|----|
| 1. Kontrolle ..... | 53 |
|--------------------|----|

|                                   |    |
|-----------------------------------|----|
| 2. Rechtliche Rahmenordnung ..... | 57 |
|-----------------------------------|----|

|  |    |
|--|----|
| 3. Einzelvertraglich vereinbarte Steuerungsinstrumente ..... | 58 |
|--|----|

|  |    |
|--|----|
| 4. Faktische Steuerungsinstrumente ..... | 59 |
|--|----|

|   |    |
|---|----|
| C. Grenzen des Kriteriums der staatlichen Entscheidungsherrschaft ..... | 63 |
|---|----|

|  |    |
|--|----|
| I. Komplexität unternehmerischer Entscheidungsprozesse ..... | 63 |
|--|----|

|  |    |
|--|----|
| II. Vernachlässigung des privaten Entscheidungsanteils ..... | 66 |
|--|----|

### Dritter Abschnitt

|   |    |
|---|----|
| <b>Rechtsform als Kriterium der Staatseigenschaft</b> | 68 |
|---|----|

|   |    |
|---|----|
| A. Organisationsrecht als Steuerungsinstrument und Entscheidungsprämisse .... | 68 |
|---|----|

|                                     |    |
|-------------------------------------|----|
| I. Dualismus der Rechtsformen ..... | 69 |
|-------------------------------------|----|

|     |   |    |
|-----|---|----|
| II. | Privatautonomie als Freiheit Privater ..... | 72 |
| B.  | Grenzen des Rechtsformkriteriums .....      | 73 |
| I.  | Indizielle Wirkung der Rechtsform .....     | 73 |
| II. | Verwaltung in Privatrechtsform .....        | 76 |

#### Vierter Abschnitt

|  |    |
|--|----|
| <b>Ingerenzpflicht des staatlichen Beteiligten</b> | 77 |
|--|----|

#### Fünfter Abschnitt

|  |  |    |
|--|--|----|
| <b>Öffentliche Aufgabe als Kriterium der Staatseigenschaft</b> | 81   |    |
| A.   | Öffentliche Aufgabe als staatlicher Entscheidungsbereich und -maßstab .....  | 82 |
| B.   | Fehlende Spezifizierbarkeit .....  | 85 |
| I.   | Positive Begriffsbestimmungen .....  | 85 |
| II.  | Negative Begriffsbestimmungen .....  | 87 |
| III.   | Zwischenergebnis .....   | 91 |
| C.   | Verfassungs- und einfachrechtliche Konkretisierung öffentlicher Aufgaben ... | 92 |
|  | Ergebnis zum Ersten Teil .....   | 94 |

#### Zweiter Teil

|  |    |
|--|----|
| <b>Gemischtwirtschaftliche Gesellschaften<br/>als Zuständigkeitsrechtssubjekte</b> | 96 |
|--|----|

#### Erster Abschnitt

|  |    |
|--|----|
| <b>Staat als rechtliche Entscheidungseinheit</b> | 96 |
|--|----|

#### Zweiter Abschnitt

|  |   |     |
|--|---|-----|
| <b>Zuständigkeitsrechtssätze als Kriterien der Staatseigenschaft</b> | 98  |     |
| A.   | Gemischtwirtschaftliche Gesellschaften als Zuständigkeitsrechtskomplexe ... | 98  |
| I.   | Eigenzuständigkeiten .....  | 99  |
| II.  | Transitorische Wahrnehmungszuständigkeiten .....                            | 100 |
| III.   | Gemischtwirtschaftliche Gesellschaften als Organwalter .....                | 103 |
|  | 1. Dienstrechtliche Zurechnung menschlichen Verhaltens .....                | 103 |
|  | 2. Organschafliche und dienstrechtliche Zurechnung .....                    | 105 |
| IV.  | Zwischenergebnis .....  | 109 |
| B.   | Relativität der Staatseigenschaft .....                                     | 109 |
| C.   | Ergebnis .....  | 114 |

Dritter Abschnitt

**Vertraglich zugewiesene Zuständigkeiten 115**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| A.   | Vertragliche Zuweisungen von Zuständigkeiten .....                 | 117 |
| I.   | Staatliche Erklärung .....   | 118 |
| II.  | Rechtsfolge .....  | 120 |
| III. | Zwischenergebnis .....   | 122 |
| B.   | Auslegung der vertraglichen Bestimmungen .....                     | 122 |
| I.   | Keine Anwendbarkeit der §§ 133, 157 BGB .....                      | 124 |
| II.  | Objektive Auslegung von Rechtssätzen .....                         | 126 |
| C.   | Möglichkeit gesellschaftsrechtswidriger Auslegungsergebnisse ..... | 127 |

Vierter Abschnitt

**Auslegung gesellschaftsvertraglicher Bestimmungen  
über den Unternehmensgegenstand 128**

|      |   |     |
|------|---|-----|
| A.   | Typische gesellschaftsvertragliche Bestimmungen .....                                   | 130 |
| B.   | Wortlaut .....  | 133 |
| I.   | Verpflichtung eines staatlichen Rechtssubjektes .....                                   | 133 |
| 1.   | Verpflichtung der Gesellschaft .....  | 133 |
| a)   | Verpflichtung .....   | 133 |
| b)   | Verpflichtung der Gesellschaft .....  | 135 |
| 2.   | Verpflichtung eines staatlichen Rechtssubjektes .....                                   | 137 |
| a)   | (Teil-)Identität der Entscheidungsbereiche von Verwaltungsträger und Gesellschaft ..... | 137 |
| b)   | Ausrichtung des Unternehmensgegenstandes am Gemeinwohl ...                              | 139 |
| II.  | Zwischenergebnis .....  | 140 |
| C.   | Systematische Auslegung .....   | 141 |
| I.   | Bedeutung von Rechtsbindungsanordnungen .....   | 141 |
| II.  | Bedeutung der staatlichen Anteilmehrheit .....  | 144 |
| 1.   | Wortlaut, Systematik und Telos .....  | 145 |
| 2.   | Bedeutung der staatlichen Anteilmehrheit in anderen Rechtsvorschriften .....            | 147 |
| a)   | Kommunalrechtliche und haushaltsrechtliche Vorschriften .....                           | 147 |
| b)   | Vergaberechtliche Vorschriften .....  | 151 |
| c)   | Vorschriften der Transparenzrichtlinie .....  | 153 |
| d)   | Kommunalrechtliche Inkompatibilitätsregeln .....  | 156 |
| 3.   | Zwischenergebnis .....  | 160 |
| III. | Zustimmungs- und Weisungsrechte .....   | 160 |

|   |     |
|---|-----|
| IV. Einrichtung von Koordinierungsgremien ..... | 162 |
| V. Zwischenergebnis .....                       | 165 |
| D. Teleologische Auslegung .....                | 166 |
| E. Ergebnis .....                               | 167 |

#### Fünfter Abschnitt

### **Auslegung einzelvertraglicher Bestimmungen über den Vertragsgegenstand**

168

|  |     |
|--|-----|
| A. Typische vertragliche Bestimmungen .....  | 168 |
| B. Wortlaut .....  | 172 |
| I. Verpflichtung der Gesellschaft .....  | 173 |
| II. Verpflichtung der Gesellschaft als Organ .....                                     | 173 |
| 1. Erfüllungsgehilfen, Dritte und Stellvertreter .....                                 | 174 |
| a) Organschaftliche Zurechnung und andere Vertretungsformen ...                        | 177 |
| b) Verpflichtung zum Entscheiden in Person .....                                       | 179 |
| 2. Zwischenergebnis .....  | 182 |
| III. Verpflichtung der Gesellschaft als Zurechnungsendsubjekt .....                    | 183 |
| IV. Zwischenergebnis .....   | 184 |
| C. Systematische Auslegung .....   | 185 |
| I. Vergütungsanspruch der Gesellschaft .....   | 185 |
| II. Bestimmungen über die Zurechnung von Haftungsfolgen .....                          | 186 |
| III. Widmung der Infrastruktur als öffentliche Einrichtung .....                       | 188 |
| IV. Bestimmungen über die Erhebung von Gebühren .....                                  | 190 |
| V. Rechtsbindungsanordnungen .....   | 191 |
| VI. Informations-, Kontroll- und Weisungsrechte zugunsten des Verwaltungsträgers ..... | 192 |
| VII. Recht zur Ersatzvornahme zugunsten des Verwaltungsträgers .....                   | 193 |
| VIII. Gestaltung der Vertragsbeendigung und ihrer Folgen .....                         | 194 |
| IX. Kooperationsverträge und Einrichtung eines Beirates .....                          | 195 |
| D. Teleologische Auslegung .....   | 197 |
| E. Ergebnis .....  | 198 |

#### Sechster Abschnitt

### **Zuständigkeitskonforme Auslegung von Verträgen**

198

|   |     |
|---|-----|
| A. Rechtssatzkonforme Auslegung von Verträgen .....     | 199 |
| B. Zuständigkeitskonforme Auslegung von Verträgen ..... | 201 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| I.  | Verpflichtung zur Zuweisung von Wahrnehmungszuständigkeiten   | 202 |
| 1.  | Verpflichtung zum Entscheiden in Person                       | 202 |
| 2.  | Inhalt und Umfang der Verpflichtung zum Entscheiden in Person | 202 |
| a)  | Entscheidungszuständigkeiten                                  | 203 |
| b)  | Sachmaterienbezogene Zuständigkeiten                          | 206 |
| aa) | Erledigung einer Sachaufgabe                                  | 206 |
| bb) | Verantwortungsstufen  | 207 |
| (a) | Erfüllungsverantwortung                                       | 207 |
| (b) | Sicherstellungs- und Gewährleistungsverantwortung             | 208 |
| 3.  | Zwischenergebnis  | 211 |
| II. | Verpflichtung zur Zuweisung von Eigenzuständigkeiten          | 212 |
| C.  | Ergebnis  | 213 |
|     | Ergebnis zum Zweiten Teil                                     | 214 |

### *Dritter Teil*

## **Inhalt und Umfang kommunaler Sachzuständigkeiten** 216

### Erster Abschnitt

## **Staatseigenschaft gemischtwirtschaftlicher Abfallentsorgungsgesellschaften** 216

|      |  |     |
|------|--|-----|
| A.   | Inhalt und Umfang der Zuständigkeit aus § 15 Abs. 1 S. 1 KrW-/AbfG | 218 |
| I.   | Wortlaut   | 219 |
| II.  | Genetische Auslegung   | 219 |
| III. | Systematische Auslegung  | 221 |
| 1.   | §§ 15 Abs. 2, 16 Abs. 2 S. 1, 17 Abs. 3, 18 Abs. 2 KrW-/AbfG       | 221 |
| 2.   | § 16 Abs. 1 S. 1 KrW-/AbfG   | 222 |
| a)   | „Dritter“  | 223 |
| b)   | „Mit der Erfüllung ihrer Pflichten beauftragen“                    | 224 |
| IV.  | Teleologische Auslegung  | 226 |
| 1.   | Zuweisung eindeutiger Verantwortlichkeiten                         | 227 |
| 2.   | Zweck optimaler Aufgabenerledigung                                 | 227 |
| 3.   | Abschließende gesetzliche Regelung                                 | 229 |
| V.   | Zwischenergebnis   | 232 |
| B.   | Sonstige kommunal- und satzungsrechtliche Vorschriften             | 232 |
| C.   | Ergebnis   | 233 |

## Zweiter Abschnitt

|   |     |
|---|-----|
| <b>Staatseigenschaft gemischtwirtschaftlicher<br/>Straßenreinigungsgesellschaften</b> | 233 |
| A. Inhalt und Umfang der Zuständigkeit aus § 49a Abs. 1 S. 1 BbgStrG .....            | 234 |
| I. Wortlaut und Genese .....  | 234 |
| II. Systematische Auslegung .....   | 235 |
| III. Teleologische Auslegung .....  | 236 |
| 1. Optimale Aufgabenerledigung .....  | 236 |
| 2. Grenzen der Nachvollziehbarkeit .....  | 237 |
| IV. Zwischenergebnis .....  | 243 |
| B. Sonstige kommunal- und satzungrechtliche Vorschriften .....                        | 243 |
| C. Ergebnis .....   | 245 |
| Ergebnis zum Dritten Teil .....   | 245 |

*Vierter Teil*

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| <b>Zusammenfassung</b>            | 247 |
| <b>Literaturverzeichnis</b> ..... | 256 |
| <b>Sachwortverzeichnis</b> .....  | 286 |