

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	13
A. Einleitung	19
B. Entwicklungslinien	22
I. 1. Weltkrieg, DGO, heutige europarechtliche Vorgaben	22
II. Niedersachsen	30
III. Bayern	37
IV. NRW	41
C. Organisationsformen	43
I. Privatrechtliche Organisationsformen der Gemeinde	44
1. GmbH	45
2. AG	47
3. Eingetragener Verein	50
4. Sonstige Rechtsformen	50
II. Öffentlich-rechtliche Organisationsformen der Gemeinde	50
1. Regiebetrieb	52
2. Eigenbetrieb	53
III. Argumente zur Rechtsformwahl	55
D. Die kommunale Anstalt	66
I. Die öffentliche Anstalt	66
1. Öffentliche Anstalt	66
2. Historie	66
3. Begriff	67

4.	Träger	69
5.	Kapitalträger	70
6.	Rechtsfähigkeit	70
7.	Gewährträgerhaftung und Anstaltslast	71
8.	Grundrechtsfähigkeit	72
II.	Die kAöR als neue Rechtsform in Niedersachsen	73
1.	Organe	73
a)	Vorstand	74
(1)	Allgemeines	74
(2)	Bestellung und Anstellung	76
(3)	Stellvertretung	77
(4)	Vertretung der Anstalt	78
(5)	Sonstiges	80
b)	Verwaltungsrat	81
(1)	Allgemeines	81
(2)	Zusammensetzung	83
(a)	Mitarbeitervvertretung	84
(b)	Sonstige Verwaltungsratsmitglieder	90
(c)	Sitzungen	92
(d)	Stellvertretung	94
(e)	Sonstiges	95
2.	Stellung der Gemeinde	95
a)	Satzung	95
(1)	Allgemeines	96
(2)	Rechtswidrige Beschlüsse	97
(3)	Informationspflichten	98
(4)	Entschädigung	100
(5)	Handeln ohne Vertretungsmacht	101
(6)	Satzungsrecht gem. § 113 c NGO	102
(a)	Vorbehalt des Gesetzes	102
(aa)	Rechtslage bis 31.12.2005	103
(bb)	Rechtslage ab 01.01.2006	106
(b)	Homogenitätsprinzip	107
(7)	Sonstiges	112
b)	Weisungen und Zustimmungserfordernis	114
3.	Schrankentrias, Prüfung und sonstige Vorschriften	115
a)	Schrankentrias	115
(1)	Zweckbindungsklausel	116
(2)	Wirtschaftlichkeitsklausel	120
(3)	Subsidiaritätsklausel	120

(a)	Rechtslage bis 31.12.2005	120
(b)	Rechtslage ab 01.01.2006	122
b)	Prüfung	124
c)	Sonstige Vorschriften	126
4.	Gründung	128
a)	Neugründung	129
b)	Umwandlung	130
(1)	Öffentlich-rechtliche Einrichtungen und Unternehmen	132
(2)	Eigengesellschaften	134
(a)	Allgemeines	134
(b)	Anzuwendende Vorschriften	136
c)	Übertragung von Grundstücken und Art. 126 EGBGB	141
d)	Personalüberleitung	144
(1)	Überleitung von Beamten	144
(a)	Dienstherrnfähigkeit	144
(b)	Keine Dienstherrnfähigkeit	145
(2)	Überleitung von Arbeitern und Angestellten	146
(a)	Umwandlung öffentlich-rechtlicher Einrichtungen und Unternehmen	146
(aa)	Betrieb- oder Betriebsteil	146
(bb)	Rechtsgeschäft	147
(cc)	§ 613 a I 1 BGB analog	148
(dd)	§ 613 a I 2 BGB analog	148
(ee)	§ 613 a II BGB analog	150
(ff)	§ 613 a IV BGB analog	151
(gg)	§ 613 a V, VI BGB analog	151
(hh)	Weitere Anmerkungen	155
(b)	Umwandlung von Eigengesellschaften	155
5.	Kommunalaufsicht	155
6.	Auflösung	158
7.	Personalbeschäftigung	158
8.	Finanzierung	160
9.	Beteiligung	161
a)	Beteiligung an der kAöR	161
(1)	Typischer stiller Gesellschafter	162
(2)	Atypisch stiller Gesellschafter	164
(3)	Beispiel zur atypisch stillen Beteiligung: Berliner Wasserbetriebe	167
b)	Die kAöR als Holding	169
(1)	Beteiligung an Unternehmen des Privatrechts	170

(2) Beteiligung an anderen kAöR	172
10. Steuern	175
a) Körperschaftsteuer	176
b) Gewerbesteuer	177
c) Umsatzsteuer	178
d) Grundsteuer	179
e) Kapitalertragsteuer	179
f) Grunderwerbsteuer	180
11. EG-Recht	181
a) Auswirkungen auf das Gesetzgebungsverfahren	183
b) Anstalt ohne Anstaltslast und Gewährträgerhaftung	184
(1) Anstaltslast	184
(2) Gewährträgerhaftung	189
c) Art. 86-88 EGV	191
(1) Art. 87 I EGV	191
(a) Begünstigung	192
(b) Wettbewerbsbeeinträchtigung	194
(c) Beeinträchtigung des zwischenstaatlichen Handels	195
(2) Art. 87 II, III EGV	196
(3) Art. 86 II, 16 EGV	197
(4) Art. 295 EGV	201
d) Die niedersächsischen Regelung	202
(1) Unterstützungshandlung	202
(2) Konzernhaftung	203
(3) § 136 NGO	205
(4) Bewertung	207
12. Vergabe	208
a) Die kAöR als Ausschreibende	208
(1) Ausschreibung unterhalb des Schwellenwerts	208
(2) Ausschreibungen oberhalb des Schwellenwerts	209
(a) Im Allgemeininteresse liegenden Aufgaben	210
(b) Nichtgewerblicher Art	211
(c) Kontrolle	213
(aa) Überwiegende Finanzierung	213
(bb) Aufsicht über Leitung	214
(cc) Organzusammensetzung	215
b) Die kAöR als Bieterin	216
(1) In-house-Geschäfte	217

(a)	Kontrolle wie über eigene Dienststelle	219
(b)	Tätigkeit im Wesentlichen für den Träger	222
(2)	Vergabe durch Dritte	224
(a)	Mögliche Ausschlusstatbestände	224
(aa)	Bisherige Rechtslage	225
(bb)	Mögliche Rechtslage ab 2007	230
(b)	Örtlichkeitsprinzip	230
13.	Kommunale Zusammenarbeit	232
a)	Zweckverbandsgesetz	233
b)	Gesetz zur kommunalen Zusammenarbeit	234
(1)	Die gemeinsame kAöR	234
(2)	Die kAöR in der Zweckvereinbarung	238
(3)	Die kAöR und der Zweckverband	239
(a)	Zweckverband als Träger der kAöR	240
(b)	kAöR als Mitglied des Zweckverbandes	241
14.	Erfahrungsberichte zur kAöR in Niedersachsen	243
a)	Das Scheitern in Wilhelmshaven und Salzgitter	243
(1)	Wilhelmshaven	243
(a)	Kredite	244
(b)	Vorfälligkeitsentschädigungen	245
(c)	Steuerliche Gesichtspunkte	245
(d)	Personalrechtliche Problemstellung	246
(2)	Salzgitter	247
b)	Der Erfolg in Göttingen, Osnabrück, Wolfsburg, Peine, Goslar, Bad Pyrmont, Emden und Lüchow-Dannenberg	248
(1)	»Hartz IV« und die kAöR	249
(a)	Göttingen	252
(b)	Stadt Osnabrück	255
(c)	Landkreis Osnabrück	257
(2)	Abfallwirtschaft, Abwasserentsorgung, Straßenreinigung	259
(a)	Wolfsburg	259
(b)	Peine	264
(c)	Goslar	268
(d)	Bad Pyrmont	270
(3)	Sonstige	273
(a)	Emden	273
(b)	Lüchow Dannenberg	274
(c)	Wolfenbüttel	275
c)	Bayern und NRW	275
d)	Exkurs: Hamburger Hafenverwaltung	276

15. Bewertung der Rechtsform	279
a) Folgerungen aus der Praxis	279
b) Beurteilung der kommunalen Anstalt	283
c) Reformvorschläge	284
III. Exkurs: Das Kommunalunternehmen in Bayern	287
1. Satzungsrecht	287
2. Gewährträgerhaftung und Anstaltslast	289
3. Umwandlung	289
4. Personalüberleitung	290
5. Vergabe	292
6. Kommunale Zusammenarbeit	292
a) Gemeinsames Kommunalunternehmen	293
b) Zweckvereinbarung	296
c) Zweckverband	297
d) Arbeitsgemeinschaft	297
7. Sonstige Abweichungen	297
IV. Exkurs: Das Kommunalunternehmen in Nordrhein-Westfalen	298
1. Satzungsrecht	298
2. Gewährträgerhaftung und Anstaltslast	300
3. Vergabe	301
4. Umwandlung	302
5. Kommunale Zusammenarbeit	302
a) Zweckverband	302
b) Zweckvereinbarung	302
c) Arbeitsgemeinschaft	303
6. Sonstige Abweichungen	303
E. Schlussbemerkung und Ausblick	304
F. Anlagen	309
Literaturverzeichnis	336