



Dr. Ute Jasper
Rechtsanwältin



**Förderungen, Beihilfen und
Subventionen
Fehler und Fallen beim Ausgeben von
Fördermitteln**

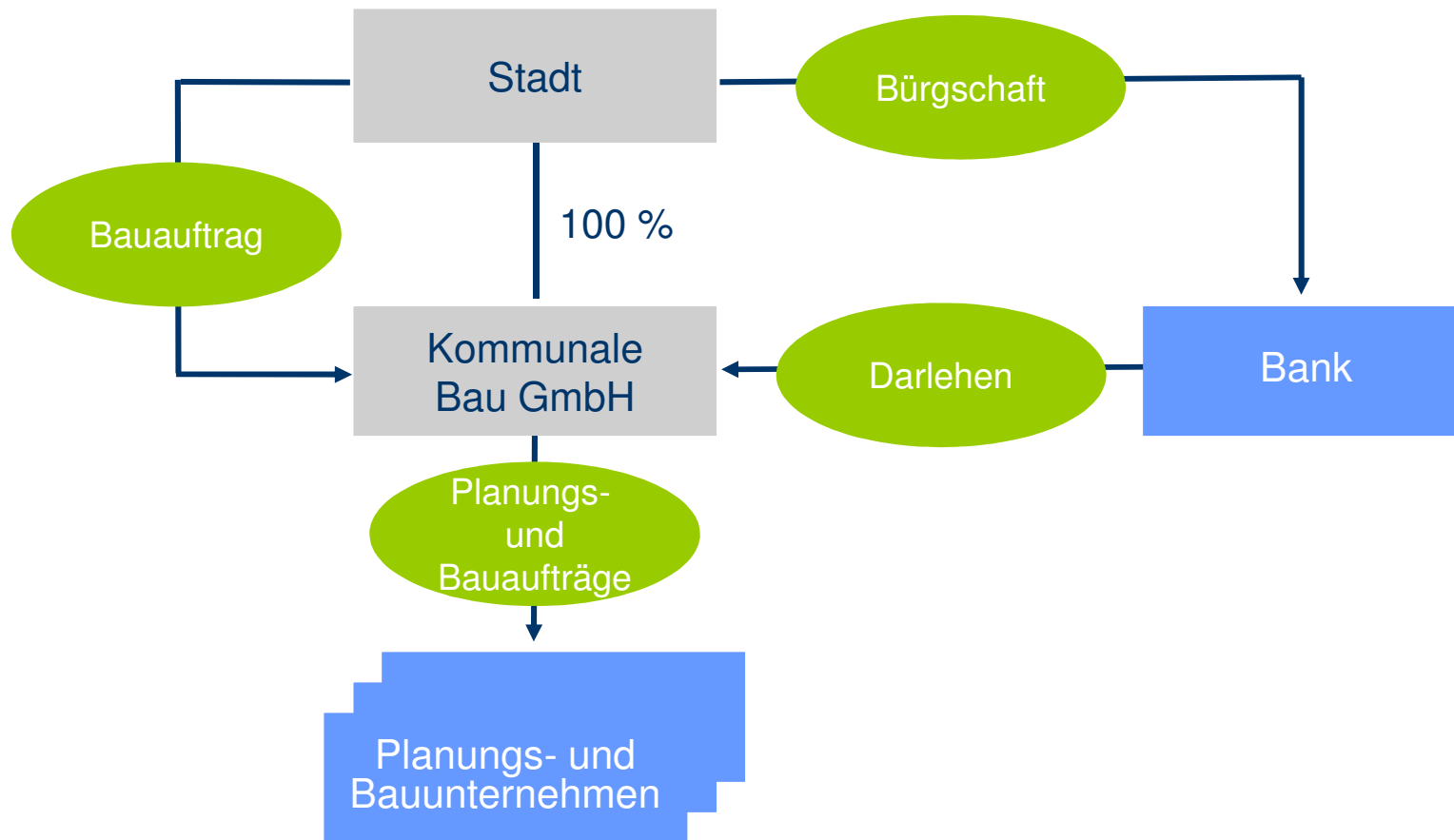
16.01.2013 in Melle

Aufbau

**Beispiele
für Fehler und Fallen**

**Rechtsfolgen
Sanktionen**

Bürgschaft



**neue
Regelungen**

Ausgleichs-
leistungen

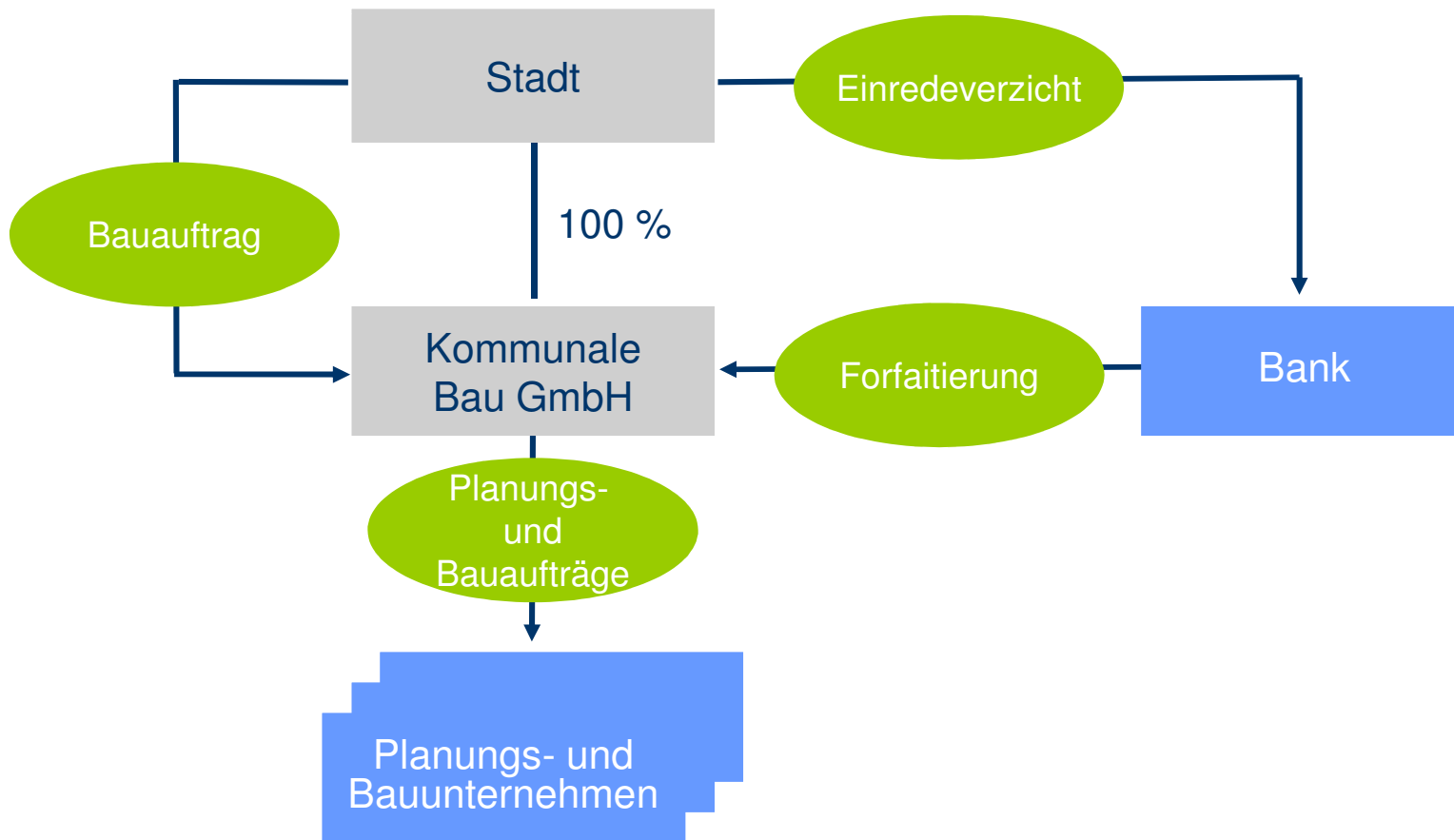
Beispiele

- Bürgschaft
- Grundstücks-
verkauf
- Unternehmens-
verkauf
- Leistungsentgelte
- Verlustausgleich

Rechtsfolgen

- Rückforderung
- Nichtigkeit
- Strafen
- Vergabenach-
prüfung
- Schadensersatz

Bürgschaft



**neue
Regelungen**

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

- Bürgschaft
- Grundstücks-
verkauf
- Unternehmens-
verkauf
- Leistungsentgelte
- Verlustausgleich

Rechtsfolgen

- Rückforderung
- Nichtigkeit
- Strafen
- Vergabenach-
prüfung
- Schadensersatz

Bürgerschaft



Beihilfetatbestand



Freistellung von der Anmeldepflicht



Genehmigung der EU-Kommission



neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

■ Bürgerschaft

Grundstücksverkauf

Unternehmensverkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenachprüfung

Schadensersatz

Beihilfetatbestand

- Begünstigung
- staatlich oder aus staatlichen Mitteln
- bestimmtes Unternehmen oder Produktionszweig
- Wettbewerbsverfälschung
- beeinträchtigt den Handel zwischen Mitgliedsstaaten

Art. 107 Abs. 1 AEUV
(ex-Art. 87 EGV)

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

- Bürgschaft
- Grundstücks-
verkauf
- Unternehmens-
verkauf
- Leistungsentgelte
- Verlustrausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung
Nichtigkeit
Strafen
Vergabenach-
prüfung
Schadensersatz

Bürgschaft als Beihilfe

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

■ Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

nicht wenn



die Tochter
keine finanziellen
Probleme hat

die Bürgschaft
nach Transaktion,
Höhe (80%) und
Laufzeit
beschränkt ist

die Tochter
auch ohne
Bürgschaft Kredite
aufnehmen könnte

eine marktübliche
Avalprovision
gezahlt wird

Freistellung der Bürgschaft von der Anmeldepflicht

möglich, wenn



„De-minimis“-Beihilfe

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

■ Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustrausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

De-minimis-Beihilfen

 < € 200.000 über 3 Jahre

 für Bürgschaft sogenanntes Subventionsäquivalent =
0,5 % des verbürgten Kreditvolumens =
Kreditvolumen: € 20 Mio.

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

 Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Genehmigung

 durch EU-Kommission

 nur ausnahmsweise, zum Beispiel
zur Förderung der wirtschaftlichen Entwicklung oder der Kultur

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

 Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

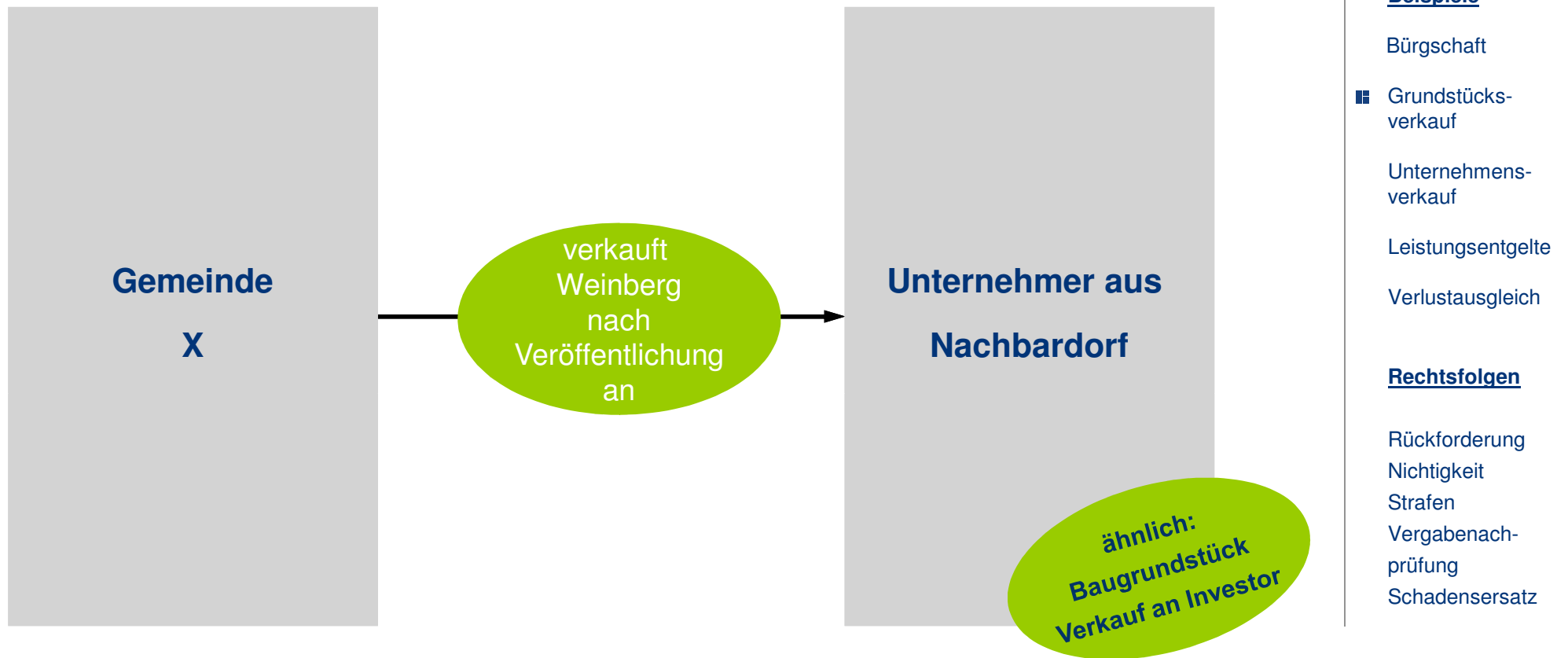
Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Grundstücksverkauf



neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

Bürgschaft

- Grundstücksverkauf

Unternehmensverkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenachprüfung

Schadensersatz

unzulässige Beihilfe?

Begünstigung?

Wettbewerb?

Marktpreis?

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

■ Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

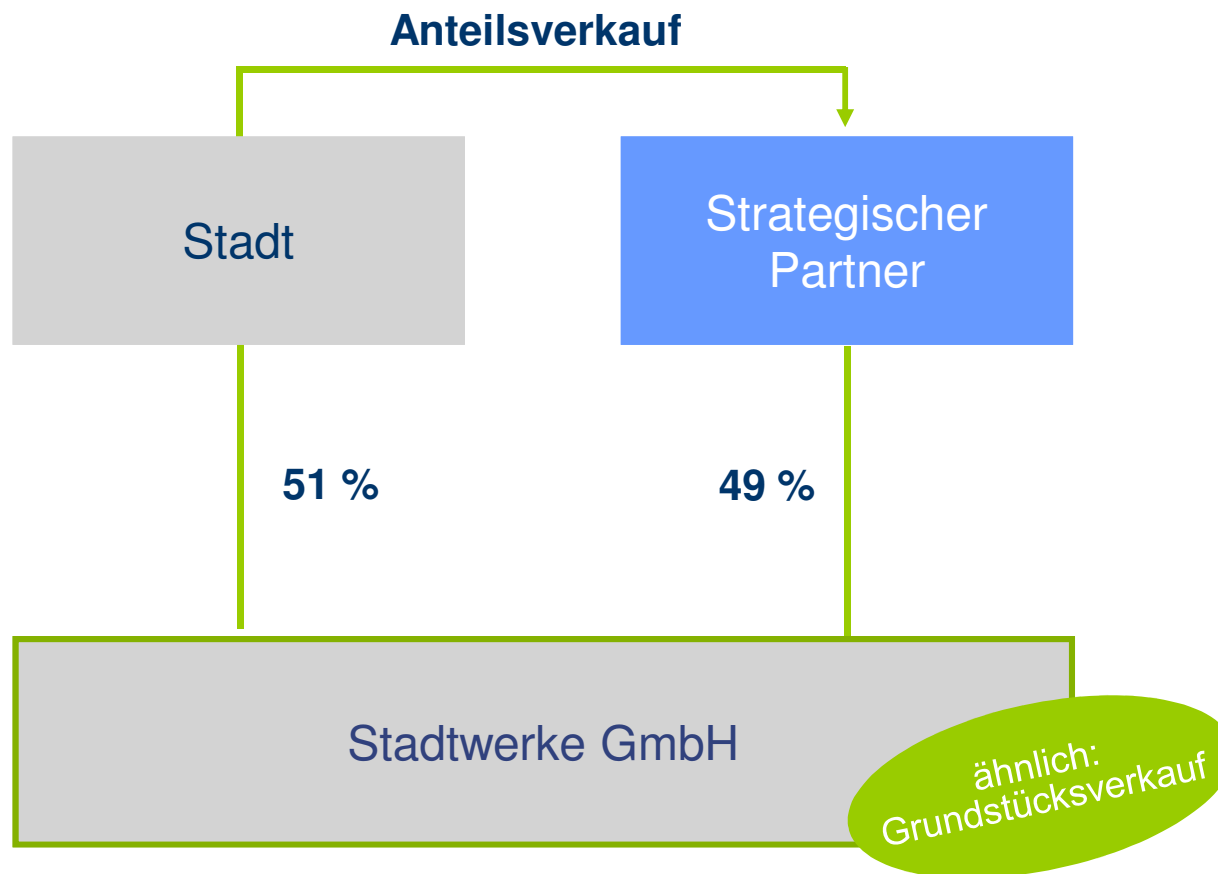
Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Stadtwerke-Verkauf



neue
Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

■ Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Preisermittlung

■ Gutachten über Unternehmenswert nach IdW-Methoden

oder

■ Verhandlungen mit einem Interessenten

oder

■ Wettbewerb / Vergabeverfahren

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

■ Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustrückstellungen

Rechtsfolgen

Rückforderung

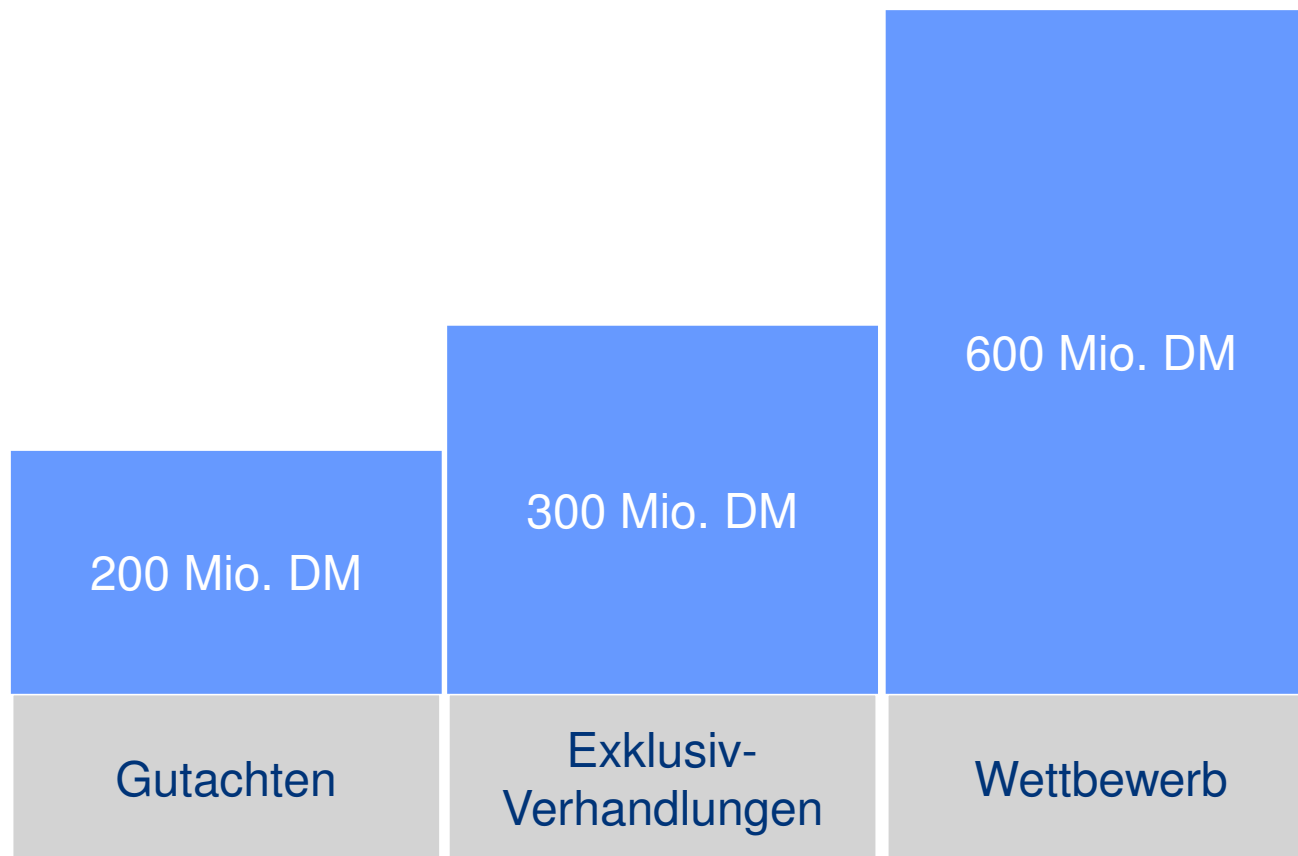
Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Beispiel RWW



neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücksverkauf

■ Unternehmensverkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenachprüfung

Schadensersatz

Begünstigung

■ liegt vor, wenn auf Wettbewerb verzichtet wird

■ Verkäufer begünstigt Käufer, der unter Marktpreis erwirbt

■ Vergleichsfälle:

- Grundstücksverkauf
- Wohnungsgesellschaften
- Dienstleistungskonzession
- SPNV

■ weitere Probleme:

- Vergaberecht
- Kommunalrecht
- EG-Vertrag

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

■ Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustrückgang

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Verfahren

Vergabeverfahren

oder

Investorenwettbewerb



EU-Kommission:

jedenfalls offen, transparent und
diskriminierungsfrei

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

■ Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustrückgang

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Verfahrensschritte

Vergabeverfahren	Investorenwettbewerb
Bekanntmachung	Veröffentlichung
Teilnahmewettbewerb	Interessenbekundungen
Vergabeunterlagen	Prospekt
Indikative Angebote	Indikative Angebote
Verhandlungen	Verhandlungen
Überarbeitete Angebote	Überarbeitete Angebote
Zuschlag	Vertragsschluss

neue
Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

 Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

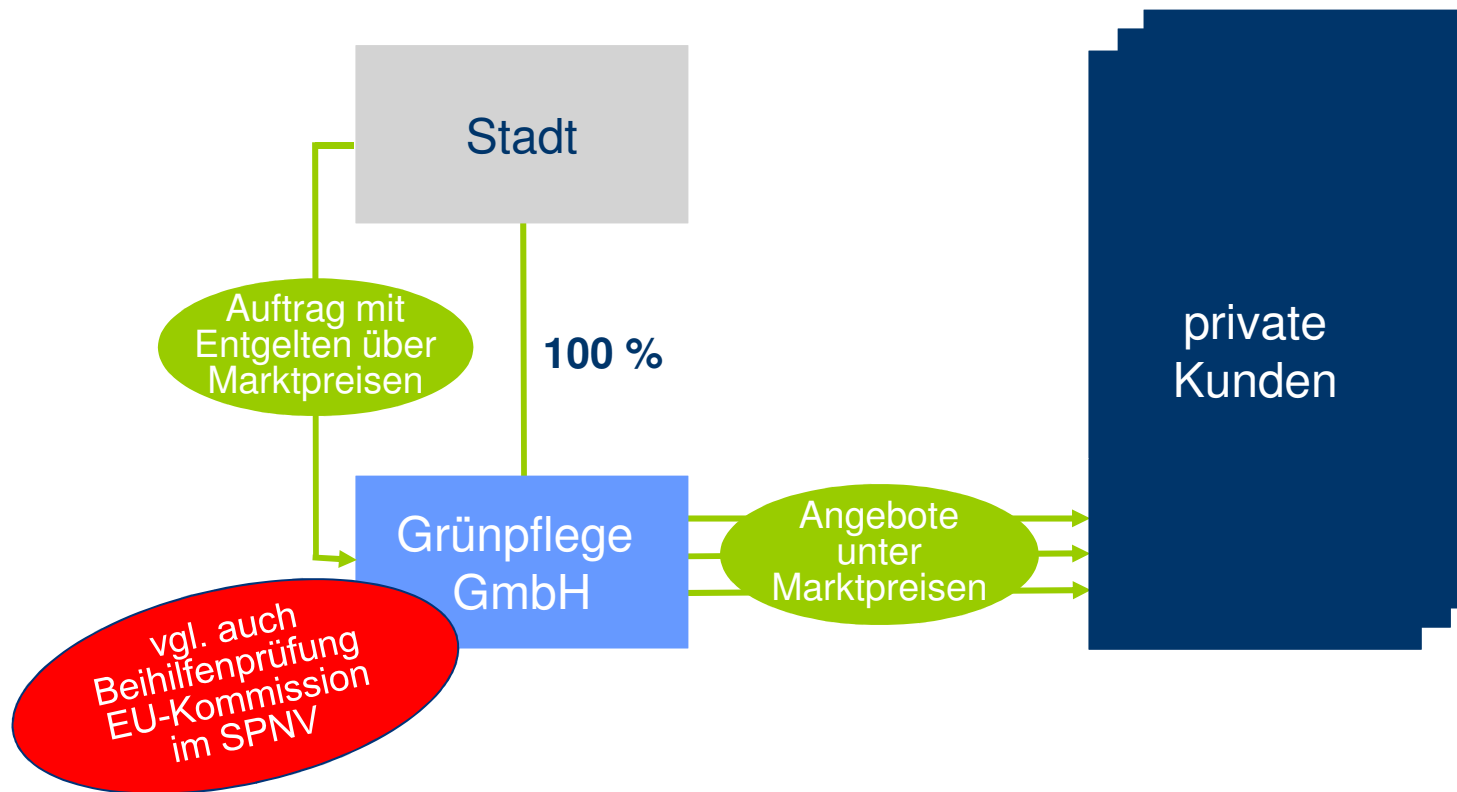
Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Leistungsentgelte an kommunale Unternehmen



neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücksverkauf

Unternehmensverkauf

■ Leistungsentgelte

Verlustrausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenachprüfung

Schadensersatz

Leistungsentgelte

sind unzulässige Beihilfen, wenn

■ Beihilfetatbestand erfüllt

+, wenn über Marktpreisen

■ keine Freistellung

KMU? De-minimis?

■ keine Genehmigung

nicht zu erwarten

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

■ Leistungsentgelte

Verlustrausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Verlustrausgleich z. B. im ÖPNV



nach VO (EG) 1370/07 nur dann keine unzulässige Beihilfe, wenn:

**Vergabe im
wettbewerblichen
Verfahren**



schon
Wettbewerb
verhindert
Überkompensation

oder

Direktvergabe

■ exakter Ausgleich der Mehrkosten

■ Ausgleich \leq Kosten

■ Berechnung nach Anhang zur
Verordnung, Art. 6
S. 2 VO (EG) 1370/07

ähnlich
bei anderen
Verlustgesellschaften

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

■ Verlustrausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Verlustausgleich z. B. im ÖPNV



Berechnung der Ausgleichsleistung gemäß Anhang der VO (EG) 1370/07

Kosten durch gemeinwirtschaftliche Verpflichtung

- positive finanzielle Auswirkungen

- Erzielte Einnahmen durch Erfüllung der gemeinwirtschaftlichen Verpflichtung

+ angemessener Gewinn

= Ergebnis: finanzieller Nettogewinn

Ausgleichsleistung \leq finanzieller Nettoeffekt

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

■ Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

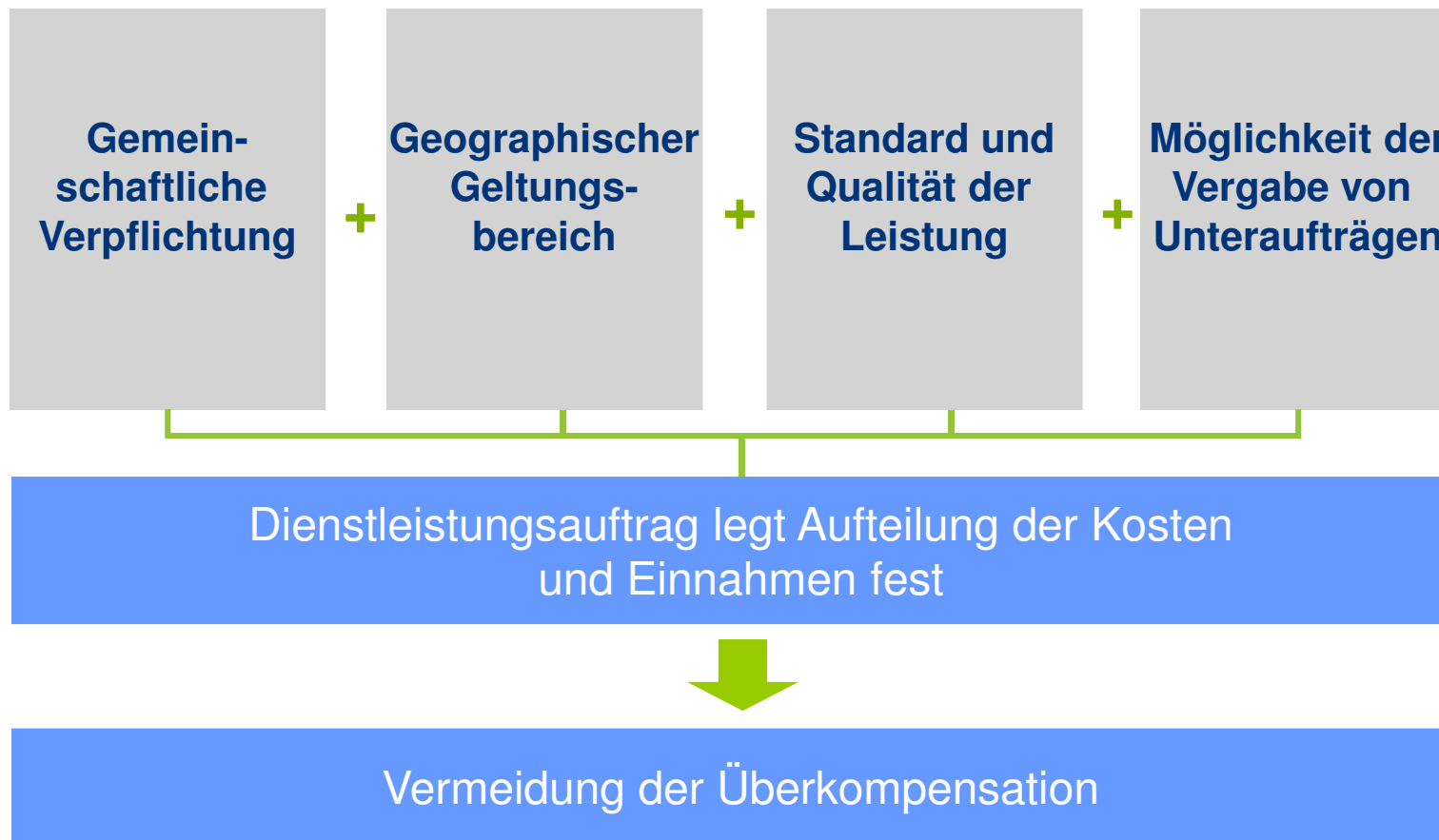
Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Pflichtinhalt aller Dienstleistungsaufträge



neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücksverkauf

Unternehmensverkauf

Leistungsentgelte

■ Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenachprüfung

Schadensersatz

Pflichtinhalt aller Dienstleistungsaufträge

- verbindliche Handlungspflicht des Betreibers
- objektive, transparente Ausgleichsparameter
- Aufteilung der Kosten nach Risiken
- Zulässigkeit von Subunternehmern
- Informationen an Aufgabenträger
- Laufzeit

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

- Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Konsequenzen für Beihilferecht

■ kein pauschaler Verlustausgleich im Nachhinein mehr

■ nach 1370/07 Wettbewerb oder Zahlung nach Anhang der VO

■ Querverbund fraglich

■ Verkehrsverträge zwingend

■ Aufwändige Benchmark-Berechnungen für marktorientierte Direktvergabe bzw. Anhang 1370/07 oder Wettbewerb

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

■ Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

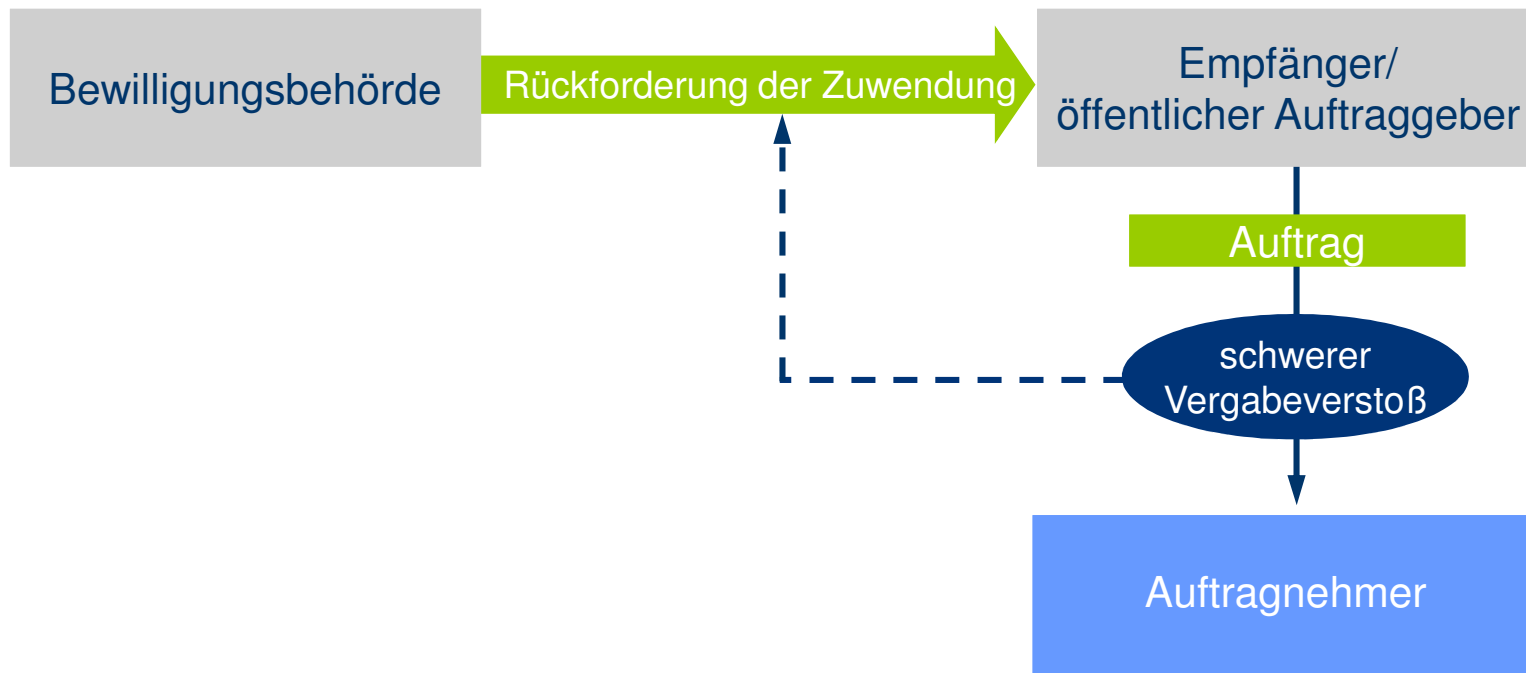
Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Rechtsfolgen

Rückforderung von Zuwendungen bei schwerem Vergabeverstoß



neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

- Rückforderung
- Nichtigkeit
- Strafen
- Vergabenach-
prüfung
- Schadensersatz

Nichtigkeit



Verstoß gegen Anmeldepflicht, vgl. § 108 AEUV

- Beihilfe / kommunale Gewährleistung zivilrechtlich nichtig
- Verstoß gegen ein gesetzliches Verbot, § 134 BGB
- gilt auch bei privat-rechtlich getroffenen Regelungen, z. B. Kommunalbürgschaften

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

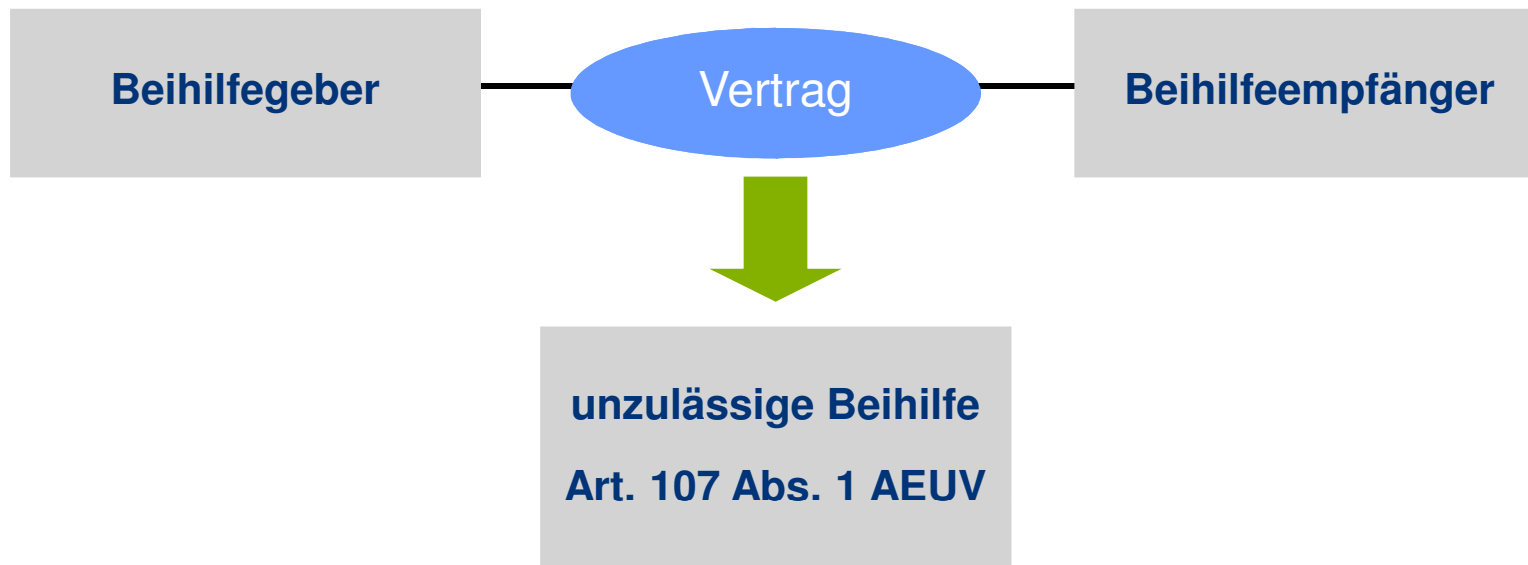
■ Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

Schadensersatz

Nichtigkeit der Verträge



neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücksverkauf

Unternehmensverkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

■ Nichtigkeit

Strafen

Vergabenachprüfung

Schadensersatz

- Durchführungsverbot, Art. 108 Abs. 3 S. 3 AEUV ist Verbotsgesetz i. S. d. § 134 BGB
- Vertrag nichtig

Grundsatzurteil
BGH, 04.04.2003
24.10.2003
20.01.2004

Strafen

Nebenbestimmungen zu Förderbescheiden



Vergaberecht beachten



bei Mißachtung



Rückzahlung
(dazu zuletzt OVG NW 20.04.2012)
Strafen
Schadensersatz

neue Regelungen

Ausgleichsleistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücksverkauf

Unternehmensverkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung
Nichtigkeit

- Strafen
- Vergabenachprüfung
- Schadensersatz

Strafzahlungen bei Beihilfenverstoß

Vertragsverletzungsverfahren vor dem EuGH

- EuGH stellt Beihilfenverstoß fest, Art.107 Abs.1 AEUV
- EuGH legt Maßnahmen zur Beendigung des Verstoßes fest



Mitgliedstaat trifft Maßnahmen nicht

Sog. Zweites Vertragsverletzungsverfahren

EU-Kommission



ruft EuGH an
und schlägt Pauschal-
betrag / Zwangsgeld
vor



EuGH kann
Pauschalbetrag /
Zwangsgeld
verhängen

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung
Nichtigkeit

- Strafen
- Vergabenach-
prüfung
- Schadensersatz

Schadensersatz

Pflicht des Vorstandes/Bürgermeisters/Geschäftsführers



Gelder sind rechtskonform auszugeben



bei Rückforderung oder Strafen



Persönliche Haftung der handelnden Personen

neue Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

■ Schadensersatz

Ansprüche des Wettbewerbs

gegen Beihilfe durch privatrechtlichen Vertrag

Anspruch auf
Schadenersatz
(+)

Anspruch auf
Beseitigung und
Unterlassung
(+)

Wettbewerbsrechtliche
Ansprüche aus UWG
(+)

- BGH: Durchführungsverbot, Art. 108 Abs. 3 S. 3 AEUV ist
- Schutzgesetz, § 823 Abs. 2 BGB
- Marktverhaltensregelung, § 4 Nr. 11 UWG

BGH, 10.02.2011,
Flughäfen Frankfurt-Hahn
und Lübeck-Blankenese

neue
Regelungen

Ausgleichs-
leistungen

Beispiele

Bürgschaft

Grundstücks-
verkauf

Unternehmens-
verkauf

Leistungsentgelte

Verlustausgleich

Rechtsfolgen

Rückforderung

Nichtigkeit

Strafen

Vergabenach-
prüfung

■ Schadenersatz

Vielen Dank für Ihr Interesse!



Rechtsanwältin Dr. Ute Jasper
Assistentin Yvonne Möller
Telefon + 49 (211) 60055-326
Telefax + 49 (211) 60055-320
E-Mail y.moeller@heuking.de



Georg-Glock-Straße 4
D-40474 Düsseldorf
www.heuking.de

