

# INHALTSÜBERSICHT

|                            |        |
|----------------------------|--------|
| INHALTSVERZEICHNIS.....    | IX     |
| ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS..... | XXV    |
| LITERATURVERZEICHNIS.....  | XXXIII |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>I. Einleitung .....</b>  | <b>1</b>  |
| <b>II. Umfeld des Eisenbahnsektors in der Schweiz.....</b>  | <b>5</b>  |
| <b>A. Entwicklung des Eisenbahnsektors .....</b>  | <b>5</b>  |
| 1. Historische Entwicklung .....  | 5         |
| 2. Finanzierung und Ausbau der schweizerischen Schieneninfrastruktur .....                              | 7         |
| <b>B. Liberalisierungsmassnahmen im Eisenbahnsektor .....</b>   | <b>15</b> |
| 1. Einleitung .....   | 15        |
| 2. Ökonomische Grundlagen des Eisenbahnsektors.....   | 17        |
| 3. Eisenbahnsektor als wettbewerbspolitischer Ausnahmebereich .....                                     | 21        |
| 4. Struktur des schweizerischen Eisenbahnsektors .....  | 26        |
| 5. Marktöffnung im Eisenbahnsektor .....  | 30        |
| <b>III. Grundzüge der Liberalisierung des Eisenbahnsektors in der Europäischen Union.....</b>           | <b>45</b> |
| <b>A. Europäische Verkehrspolitik nach Massgabe des EGV .....</b>                                       | <b>45</b> |
| 1. Verkehrspolitik als nicht ausschliessliche Aufgabe der Europäischen Gemeinschaft .....               | 45        |
| 2. Rechtsgrundlagen des Verkehrs im EGV .....   | 46        |
| 3. Rechtsgrundlagen für Rechtssetzungsakte der Europäischen Gemeinschaft im Eisenbahnsektor .....       | 54        |
| <b>B. Richtlinien zur Liberalisierung des Eisenbahnsektors .....</b>                                    | <b>57</b> |
| 1. Überblick über die einzelnen Liberalisierungsschritte.....   | 57        |
| 2. Richtlinie 91/440/EWG zur Entwicklung der Eisenbahnunternehmen in der Gemeinschaft (RL 91/440) ..... | 60        |
| 3. Richtlinie 95/18/EG über die Erteilung von Genehmigungen an Eisenbahnunternehmen (RL 95/18) .....    | 77        |

|  |            |
|--|------------|
| 4. Richtlinie 2001/14/EG über die Zuweisung von Fahrwegkapazität der Eisenbahn und die Erhebung von Entgelten für die Nutzung von Eisenbahninfrastruktur (RL 2001/14)..... | 84         |
| 5. Richtlinie über die Eisenbahnsicherheit (RL 2004/49).....   | 111        |
| 6. Europäische Eisenbahngagentur .....   | 129        |
| 7. Weitere Entwicklungen („Drittes Eisenbahnpaket“) .....  | 137        |
| <b>C. Gewährung des Netzzugangs aufgrund des europäischen Wettbewerbsrechts .....</b>  | <b>143</b> |
| 1. Allgemeines.....  | 143        |
| 2. Art. 82 EGV .....   | 144        |
| 3. Essential-Facilities-Doktrin und Netzzugang .....   | 146        |
| <b>IV. Staatsvertragliche Rahmenbedingungen des Open Access .....</b>  | <b>153</b> |
| <b>A. Landverkehrsabkommen Schweiz - EG.....</b>   | <b>153</b> |
| 1. Überblick über das Landverkehrsabkommen .....   | 153        |
| 2. Grenzüberschreitender Eisenbahnverkehr.....   | 158        |
| 3. Koordinierte Verkehrspolitik.....   | 177        |
| 4. Schlussbestimmungen .....   | 183        |
| 5. Umsetzung des Landverkehrsabkommens in der Schweiz .....  | 186        |
| <b>B. COTIF.....</b>   | <b>191</b> |
| 1. Vorbemerkungen.....   | 191        |
| 2. Vertrag über die Nutzung der Infrastruktur im internationalen Eisenbahnverkehr .....  | 193        |
| <b>V. Rahmenbedingungen des Eisenbahnverkehrs in der Bundesverfassung und der Gesetzgebung.....</b>  | <b>201</b> |
| <b>A. Verfassungsrechtliche Grundlagen .....</b>   | <b>201</b> |
| 1. Eisenbahnverkehr als Sache des Bundes.....  | 201        |
| 2. Sachlicher Umfang .....   | 202        |
| <b>B. Grundrechtsrelevanz des Open Access .....</b>  | <b>206</b> |
| 1. Wirtschaftsfreiheit.....  | 206        |
| 2. Eigentumsgarantie .....   | 209        |
| 3. Grundrechtsbindung des Infrastrukturbetreibers .....  | 215        |
| <b>C. Gesetzliche Rahmenbedingungen .....</b>  | <b>217</b> |
| 1. Überblick .....   | 217        |
| 2. Infrastruktur- und Personenbeförderungskonzession.....  | 217        |
| 3. Abgeltungen und Bestellprinzip.....   | 227        |

|   |            |
|---|------------|
| 4. Trennung von Infrastruktur und Verkehr.....                                  | 234        |
| <b>VI. Open Access im schweizerischen Eisenbahnrecht im Einzelnen.....</b>      | <b>243</b> |
| <b>A. Einleitung .....</b>  | <b>243</b> |
| <b>B. Netzzugangsbewilligung und Sicherheitsbescheinigung.....</b>              | <b>245</b> |
| 1. Allgemeines.....   | 245        |
| 2. Rechtsnatur der Netzzugangsbewilligung und<br>Sicherheitsbescheinigung ..... | 247        |
| 3. Netzzugangsbewilligung.....  | 248        |
| 4. Sicherheitsbescheinigung .....   | 264        |
| 5. Widerruf der Netzzugangsbewilligung/Sicherheitsbescheinigung .....           | 269        |
| 6. Verfahrensablauf und Rechtsschutz.....                                       | 271        |
| <b>C. Gewährung des Netzzugangs.....</b>  | <b>277</b> |
| 1. Zugangsrecht und Netzzugangsvereinbarung.....                                | 277        |
| 2. Zugangsrecht .....   | 278        |
| 3. Zugangsverweigerung.....   | 322        |
| <b>D. Recht auf Entgelt .....</b>   | <b>326</b> |
| 1. Trassenpreis im EBG .....  | 326        |
| 2. Zusammensetzung des Trassenpreises.....                                      | 336        |
| 3. Netzzugangsvereinbarung .....  | 355        |
| <b>E. Haftungsfragen .....</b>  | <b>372</b> |
| 1. Allgemeines.....   | 372        |
| 2. Haftung aus Vertrag: Netzzugangsvereinbarung.....                            | 372        |
| 3. Haftung aus Delikt: EHG .....  | 373        |
| <b>F. Rechtsschutz .....</b>  | <b>383</b> |
| 1. Schiedskommission.....   | 383        |
| 2. Wettbewerbskommission .....  | 393        |
| 3. Zivilgerichte .....  | 395        |
| <b>VII. Zusammenfassung.....</b>  | <b>397</b> |

# INHALTSVERZEICHNIS

|                            |        |
|----------------------------|--------|
| INHALTSÜBERSICHT .....     | V      |
| ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS..... | XXV    |
| LITERATURVERZEICHNIS.....  | XXXIII |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>I. Einleitung .....</b>  | <b>1</b>  |
| <b>II. Umfeld des Eisenbahnsektors in der Schweiz.....</b>                            | <b>5</b>  |
| <b>A. Entwicklung des Eisenbahnsektors .....</b>                                      | <b>5</b>  |
| 1. Historische Entwicklung .....  | 5         |
| 2. Finanzierung und Ausbau der schweizerischen Schieneninfrastruktur .....            | 7         |
| 2.1. Allgemeines zur Finanzierung des öffentlichen Verkehrs .....                     | 7         |
| 2.2. Eisenbahn-Grossprojekte des Bundes.....  | 10        |
| 2.2.1. Vorbemerkungen.....  | 10        |
| 2.2.2. Eisenbahngrossprojekte und Alpenquerender<br>Transitverkehr .....              | 11        |
| 2.2.3. BAHN 2000 und NEAT im Besonderen.....  | 12        |
| 2.2.3.1. BAHN 2000 .....  | 12        |
| 2.2.3.2. NEAT.....  | 13        |
| <b>B. Liberalisierungsmassnahmen im Eisenbahnsektor .....</b>                         | <b>15</b> |
| 1. Einleitung .....   | 15        |
| 2. Ökonomische Grundlagen des Eisenbahnsektors.....                                   | 17        |
| 2.1. Ausgangslage: Eisenbahnmarkt als natürliches Monopol.....                        | 17        |
| 2.2. Natürliche Monopole nach der Theorie der bestreitbaren Märkte .....              | 18        |
| 2.2.1. Schienennetz als natürliches Monopol.....                                      | 18        |
| 2.2.2. Kein natürliches Monopol in den Verkehrsleistungsmärkten ...                   | 20        |
| 2.2.3. Konsequenz .....   | 21        |
| 3. Eisenbahnsektor als wettbewerbsspolitischer Ausnahmehereich .....                  | 21        |
| 3.1. Regulierung in wettbewerbsspolitischen Ausnahmehereichen .....                   | 21        |
| 3.2. Gründe für eine Regulierung des Eisenbahnsektors.....                            | 22        |
| 4. Struktur des schweizerischen Eisenbahnsektors .....                                | 26        |
| 4.1. Entwicklung der schweizerischen Bahnlandschaft.....                              | 26        |
| 4.2. Vertikal integrierte Eisenbahnunternehmen .....                                  | 27        |
| 4.3. Rechts- und Organisationsformen der schweizerischen<br>Eisenbahnunternehmen..... | 27        |
| 4.3.1. Schweizerische Bundesbahnen SBB (SBB AG) .....                                 | 27        |

|             |  |           |
|-------------|--|-----------|
| 4.3.2.      | Konzessionierte Eisenbahnunternehmen (Privatbahnen) .....                                    | 29        |
| 5.          | Markttöfung im Eisenbahnsektor .....   | 30        |
| 5.1.        | Liberalisierung und Privatisierung .....   | 30        |
| 5.2.        | Grundprobleme der Eisenbahnliberalisierung .....   | 31        |
| 5.3.        | Schweizerische Bahnreformen im Überblick .....   | 33        |
| 5.3.1.      | Bahnreform 1 .....   | 33        |
| 5.3.2.      | Bahnreform 2 .....   | 35        |
| 5.4.        | Festlegung von Rahmenbedingungen für einen offenen<br>Marktzugang .....                      | 37        |
| 5.5.        | Regulierungsinstrumente zur Markttöfung .....  | 39        |
| 5.5.1.      | Kartellgesetzliche Markttöfung:<br>Die Essential-Facilities-Doktrin.....                     | 39        |
| 5.5.2.      | Sektorspezifische Markttöfung: Das Zugangsrecht im EBG..                                     | 40        |
| 5.5.2.1.    | Vorbemerkungen .....   | 40        |
| 5.5.2.2.    | Vertikale Desintegration .....   | 41        |
| 5.5.2.3.    | Gesetzliches Zugangsrecht .....  | 42        |
| <br>        |  |           |
| <b>III.</b> | <b>Grundzüge der Liberalisierung des Eisenbahnsektors in der<br/>Europäischen Union.....</b> | <b>45</b> |
| <br>        |  |           |
| <b>A.</b>   | <b>Europäische Verkehrspolitik nach Massgabe des EGV .....</b>                               | <b>45</b> |
| 1.          | Verkehrspolitik als nicht ausschliessliche Aufgabe der Europäischen<br>Gemeinschaft .....    | 45        |
| 2.          | Rechtsgrundlagen des Verkehrs im EGV .....   | 46        |
| 2.1.        | Überblick über den Verkehrstitel im EGV .....  | 46        |
| 2.2.        | Materielle Regelungsprinzipien des Verkehrstitels.....                                       | 47        |
| 2.2.1.      | Gebot der nichtdiskriminierenden Ausgestaltung der<br>Verkehrsrechtsordnung .....            | 47        |
| 2.2.1.1.    | Verbot der Schlechterstellung .....  | 47        |
| 2.2.1.2.    | Beseitigung von Tarifdiskriminierungen.....  | 47        |
| 2.2.2.      | Ausmass und Grenzen etwaiger wettbewerbsverzerrender<br>Finanzierungsleistungen .....        | 48        |
| 2.2.2.1.    | Beihilfen .....  | 48        |
| 2.2.2.2.    | Wirtschaftliche Lage der Verkehrsunternehmen.....  | 49        |
| 2.2.2.3.    | Verbot von Unterstützungstarifen .....   | 49        |
| 2.2.2.4.    | Grenzübergangskosten .....   | 50        |
| 2.3.        | Verhältnis des Verkehrstitels zu den übrigen Bestimmungen<br>des EGV .....                   | 50        |
| 2.3.1.      | Allgemeines.....   | 50        |
| 2.3.2.      | Verhältnis zu den Grundfreiheiten.....   | 51        |
| 2.3.2.1.    | Verhältnis zur Dienstleistungsfreiheit .....   | 51        |
| 2.3.2.2.    | Verhältnis zur Niederlassungsfreiheit .....  | 53        |
| 2.3.3.      | Verhältnis zu den Wettbewerbsregeln.....   | 53        |

|   |           |
|---|-----------|
| 3. Rechtsgrundlagen für Rechtsetzungsakte der Europäischen Gemeinschaft im Eisenbahnsektor.....         | 54        |
| 3.1. Art. 71 EGV.....   | 54        |
| 3.2. Art. 154 - 156 EGV.....  | 55        |
| 3.3. Art. 86 Abs. 3 EGV.....  | 56        |
| <b>B. Richtlinien zur Liberalisierung des Eisenbahnsektors .....</b>                                    | <b>57</b> |
| 1. Überblick über die einzelnen Liberalisierungsschritte.....   | 57        |
| 1.1. Vorbemerkungen .....   | 57        |
| 1.2. Erstes Eisenbahnpaket („Infrastrukturpaket“) .....   | 58        |
| 1.3. Zweites Eisenbahnpaket.....  | 59        |
| 2. Richtlinie 91/440/EWG zur Entwicklung der Eisenbahnunternehmen in der Gemeinschaft (RL 91/440) ..... | 60        |
| 2.1. Anwendungsbereich .....  | 60        |
| 2.1.1. Betrieb der Eisenbahninfrastruktur.....  | 61        |
| 2.1.1.1. Infrastrukturbetreiber .....   | 61        |
| 2.1.1.2. Gegenstand der Eisenbahninfrastruktur.....   | 61        |
| 2.1.1.3. Aufgaben des Infrastrukturbetreibers .....   | 62        |
| 2.1.2. Erbringen von Eisenbahnverkehrsleistungen durch Eisenbahnunternehmen .....                       | 62        |
| 2.1.3. Ausnahmen vom Anwendungsbereich.....   | 63        |
| 2.2. Unabhängigkeit der Geschäftsführung.....   | 64        |
| 2.2.1. Unabhängigkeit der Geschäftsführung des Infrastrukturbetreibers .....                            | 65        |
| 2.2.2. Unabhängigkeit der Geschäftsführung des Eisenbahnunternehmens .....                              | 65        |
| 2.3. Trennung zwischen dem Betrieb der Infrastruktur und dem Erbringen von Verkehrsleistungen .....     | 67        |
| 2.3.1. Vertikal integrierte Eisenbahnunternehmen .....  | 67        |
| 2.3.2. Notwendige Trennung in der Rechnungsführung.....   | 67        |
| 2.3.3. Organisatorische oder rechtliche Trennung .....  | 68        |
| 2.3.4. Sicherstellung des diskriminierungsfreien Zugangs zur Infrastruktur .....                        | 70        |
| 2.4. Finanzielle Sanierung und Verbot von Quersubventionierungen .....                                  | 71        |
| 2.5. Zugang zur Eisenbahninfrastruktur .....  | 72        |
| 2.5.1. Überblick .....  | 72        |
| 2.5.2. Zugangs- und Transitrechte für internationale Gruppierungen im Personenverkehr .....             | 73        |
| 2.5.3. Zugangsrechte im Güterverkehr.....   | 74        |
| 2.5.4. Zuweisung von Fahrwegkapazität (Zugangsvereinbarung).....  | 74        |
| 2.5.5. Überwachungsaufgaben der Kommission.....   | 75        |
| 2.5.6. Hemmnisse bei der Umsetzung der Netzöffnung .....  | 76        |
| 3. Richtlinie 95/18/EG über die Erteilung von Genehmigungen an Eisenbahnunternehmen (RL 95/18) .....    | 77        |

|  |    |
|--|----|
| 3.1. Ziel und Anwendungsbereich.....   | 77 |
| 3.1.1. Ziel .....  | 77 |
| 3.1.2. Anwendungsbereich.....  | 78 |
| 3.1.2.1. Grundsatz.....  | 78 |
| 3.1.2.2. Ausnahmen .....   | 78 |
| 3.2. Voraussetzungen für den Erhalt und Wirkung der Genehmigung.....   | 79 |
| 3.2.1. Gemeinschaftsrechtliche Voraussetzungen .....   | 79 |
| 3.2.2. Zusätzliche nationale und internationale Voraussetzungen ....   | 80 |
| 3.2.3. Wirkung der Genehmigung .....   | 81 |
| 3.3. Gültigkeit der Genehmigung .....  | 81 |
| 3.3.1. Unbefristete Genehmigung als Grundsatz .....  | 81 |
| 3.3.2. Aussetzung oder Widerruf der Genehmigung .....  | 81 |
| 3.4. Genehmigungsverfahren .....   | 83 |
| 3.4.1. Genehmigungsbehörde.....  | 83 |
| 3.4.2. Verfahrens- und Mitteilungsvorschriften .....   | 83 |
| 4. Richtlinie 2001/14/EG über die Zuweisung von Fahrwegkapazität<br>der Eisenbahn und die Erhebung von Entgelten für die Nutzung von<br>Eisenbahninfrastruktur (RL 2001/14)..... | 84 |
| 4.1. Einleitung .....  | 84 |
| 4.2. Anwendungsbereich .....   | 85 |
| 4.3. Wegeentgelte.....   | 86 |
| 4.3.1. Festsetzung, Berechnung und Erhebung.....   | 86 |
| 4.3.2. Leistungen des Betreibers der Infrastruktur .....   | 87 |
| 4.3.2.1. Netzzugang und Mindestleistungen .....  | 88 |
| 4.3.2.2. Zugang zu Serviceeinrichtungen und<br>Serviceleistungen .....   | 88 |
| 4.3.2.3. Zusatzleistungen .....  | 89 |
| 4.3.2.4. Nebenleistungen .....   | 89 |
| 4.3.3. Fahrwegkosten und Rechnungsführung.....   | 89 |
| 4.3.4. Entgeltgrundsätze .....   | 90 |
| 4.3.4.1. Entgelt für Mindestleistungen und den Zugang<br>zu Serviceeinrichtungen .....   | 91 |
| 4.3.4.2. Entgelt für Serviceleistungen.....  | 92 |
| 4.3.4.3. Entgelt für Zusatz- und Nebenleistungen .....   | 93 |
| 4.3.5. Ausnahmen .....   | 93 |
| 4.3.6. Entgeltnachlässe (Rabatte).....   | 95 |
| 4.3.7. Ausgleichsregelung für nicht angelastete Umweltkosten,<br>Kosten für Unfälle und Infrastrukturkosten .....  | 96 |
| 4.3.8. Leistungsabhängige Entgeltregelung .....  | 96 |
| 4.3.9. Entgelte für vorgehaltene Fahrwegkapazität.....   | 97 |
| 4.4. Zuweisung von Fahrwegkapazität.....   | 97 |
| 4.4.1. Einleitung .....  | 97 |
| 4.4.2. Rechte an Fahrwegkapazität.....   | 97 |
| 4.4.3. Antragstellung .....  | 98 |

|          |  |     |
|----------|--|-----|
| 4.4.3.1. | Antragsteller .....  | 98  |
| 4.4.3.2. | Verfahren der Antragstellung.....  | 99  |
| 4.4.4.   | Zuweisungsverfahren.....   | 100 |
| 4.4.4.1. | Entgelterhebende Stelle (Zuweisungsstelle) .....                                 | 100 |
| 4.4.4.2. | Zeitplan des Zuweisungsverfahrens.....   | 100 |
| 4.4.4.3. | Zusammenarbeit bei der Zuweisung von<br>Fahrwegkapazität in mehreren Netzen..... | 101 |
| 4.4.5.   | Rahmenvertrag .....  | 102 |
| 4.4.6.   | Netzfahrplanerstellung .....   | 103 |
| 4.4.7.   | Koordinierungsverfahren .....  | 104 |
| 4.4.8.   | Überlastete Fahrwege.....  | 104 |
| 4.4.8.1. | Kapazitätsanalyse und Plan zur Erhöhung der<br>Fahrwegkapazität.....             | 105 |
| a)       | Kapazitätsanalyse.....   | 105 |
| b)       | Plan zur Erhöhung der Fahrwegkapazität....                                       | 106 |
| 4.4.8.2. | Knappheitsbezogenes Entgelt.....   | 106 |
| 4.4.8.3. | Vorrangkriterien.....  | 107 |
| 4.4.9.   | Ad-hoc-Anträge .....   | 107 |
| 4.4.10.  | Besondere Fahrwege .....   | 108 |
| 4.4.11.  | Entzug von Zugtrassen .....  | 108 |
| 4.4.12.  | Fahrwegkapazität für regelmässige Instandhaltung .....                           | 109 |
| 4.4.13.  | Sondermassnahmen bei Störungen.....  | 109 |
| 4.5.     | Regulierungsstelle .....   | 109 |
| 5.       | Richtlinie über die Eisenbahnsicherheit (RL 2004/49).....                        | 111 |
| 5.1.     | Ausgangslage .....   | 111 |
| 5.2.     | Ziel und Geltungsbereich .....   | 112 |
| 5.3.     | Entwicklung und Management der Sicherheit.....                                   | 113 |
| 5.3.1.   | Entwicklung und Verbesserung der Eisenbahnsicherheit .....                       | 113 |
| 5.3.2.   | Gemeinsame Sicherheitsindikatoren, -methoden und<br>-ziele.....                  | 114 |
| 5.3.3.   | Sicherheitsmanagementsystem .....  | 116 |
| 5.4.     | Sicherheitsbescheinigung und -genehmigung .....                                  | 117 |
| 5.4.1.   | Sicherheitsbescheinigung für Eisenbahnunternehmen .....                          | 117 |
| 5.4.2.   | Sicherheitsgenehmigung für Fahrwegbetreiber.....                                 | 119 |
| 5.4.3.   | Erteilung der Sicherheitsbescheinigung und<br>-genehmigung .....                 | 119 |
| 5.4.4.   | Zugang zu Schulungsmöglichkeiten.....  | 120 |
| 5.4.5.   | Inbetriebnahme bereits zugelassener Fahrzeuge .....                              | 121 |
| 5.5.     | Sicherheitsbehörde .....   | 123 |
| 5.5.1.   | Unabhängigkeit der Sicherheitsbehörde .....                                      | 123 |
| 5.5.2.   | Aufgaben.....  | 123 |
| 5.5.3.   | Entscheidungsgrundsätze und Rechtsschutz.....                                    | 124 |
| 5.6.     | Untersuchung von Unfällen und Störungen .....                                    | 125 |
| 5.6.1.   | Vorbemerkungen.....  | 125 |

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 5.6.2.    | Untersuchungsstelle.....   | 125        |
| 5.6.3.    | Untersuchungspflicht.....  | 127        |
| 5.6.4.    | Untersuchungsstatus .....  | 128        |
| 5.6.5.    | Verfahrensregelungen.....  | 128        |
| 6.        | Europäische Eisenbahnagentur .....   | 129        |
| 6.1.      | Einführung .....   | 129        |
| 6.2.      | Grundsätze .....   | 130        |
| 6.3.      | Sicherheit.....  | 130        |
| 6.4.      | Interoperabilität.....   | 131        |
| 6.5.      | Studien und Förderung der Innovation.....  | 133        |
| 6.6.      | Interne Organisation und Arbeitsweise .....  | 133        |
| 6.6.1.    | Personal .....   | 133        |
| 6.6.2.    | Verwaltungsrat .....   | 134        |
| 6.6.2.1.  | Zusammensetzung und Organisation.....  | 134        |
| 6.6.2.2.  | Aufgaben des Verwaltungsrates.....   | 135        |
| 6.6.3.    | Leitender Direktor.....  | 135        |
| 6.6.4.    | Weitere Vorschriften (Haftung und Transparenz).....                                    | 136        |
| 6.7.      | Finanzvorschriften.....  | 136        |
| 7.        | Weitere Entwicklungen („Drittes Eisenbahnpaket“) .....                                 | 137        |
| 7.1.      | Einleitung .....   | 137        |
| 7.2.      | Liberalisierung des Schienenpersonenverkehrs .....                                     | 138        |
| 7.2.1.    | Grenzüberschreitender Personenverkehrsdienst<br>und Kobotage.....                      | 138        |
| 7.2.2.    | Marktöffnung und Erbringen gemeinwirtschaftlicher<br>Dienste .....                     | 138        |
| 7.2.3.    | Verzicht auf Bildung einer internationalen Gruppierung .....                           | 140        |
| 7.3.      | Überblick über die weiteren Vorschläge der Kommission .....                            | 140        |
| 7.3.1.    | Zertifizierung von Triebfahrzeugführern .....  | 140        |
| 7.3.2.    | Rechte der Fahrgäste im grenzüberschreitenden<br>Personenverkehr.....                  | 141        |
| 7.3.3.    | Sicherstellung von Qualitätsstandards im<br>Schienengüterverkehr .....                 | 142        |
| <b>C.</b> | <b>Gewährung des Netzzugangs aufgrund des europäischen<br/>Wettbewerbsrechts .....</b> | <b>143</b> |
| 1.        | Allgemeines.....   | 143        |
| 2.        | Art. 82 EGV .....  | 144        |
| 2.1.      | Geltungsbereich.....   | 144        |
| 2.2.      | Art. 82 EGV und Zugang zur Eisenbahninfrastruktur .....                                | 145        |
| 3.        | Essential-Facilities-Doktrin und Netzzugang .....                                      | 146        |
| 3.1.      | Einleitung und Begriff.....  | 146        |
| 3.2.      | Netzzugang aufgrund der Essential-Facilities-Doktrin .....                             | 148        |
| 3.2.1.    | Anspruch auf diskriminierungsfreien Zugang zur<br>Eisenbahninfrastruktur .....         | 148        |

|  |     |
|--|-----|
| 3.2.2. Rechtfertigung einer Zugangsverweigerung.....             | 149 |
| 3.2.3. Zugangsverweigerung gestützt auf Art. 86 Abs. 2 EGV ..... | 149 |

#### **IV. Staatsvertragliche Rahmenbedingungen des Open Access ..... 153**

##### **A. Landverkehrsabkommen Schweiz - EG..... 153**

|   |     |
|---|-----|
| 1. Überblick über das Landverkehrsabkommen .....                                      | 153 |
| 1.1. Ausgangslage .....   | 153 |
| 1.2. Zweck des Landverkehrsabkommens.....   | 154 |
| 1.3. Regelungsgegenstände des Landverkehrsabkommens .....                             | 154 |
| 1.4. Vorrang und unmittelbare Anwendbarkeit des<br>Landverkehrsabkommens.....         | 155 |
| 1.5. Bedeutung des Landverkehrsabkommens für die Schweiz .....                        | 157 |
| 2. Grenzüberschreitender Eisenbahnverkehr.....  | 158 |
| 2.1. Allgemeine Grundsätze und Ziele des Landverkehrsabkommens .....                  | 159 |
| 2.1.1. Grundsätze der Gegenseitigkeit und der freien Wahl des<br>Verkehrsträgers..... | 159 |
| 2.1.2. Grundsatz der Nichtdiskriminierung .....                                       | 160 |
| 2.2. Geltungsbereich.....   | 160 |
| 2.2.1. Sachlicher Geltungsbereich .....   | 160 |
| 2.2.2. Persönlicher Geltungsbereich .....   | 161 |
| 2.2.3. Räumlicher Geltungsbereich .....   | 163 |
| 2.3. Unabhängigkeit der Geschäftsführung.....   | 163 |
| 2.3.1. Unabhängigkeit der Geschäftsführung der<br>Eisenbahnunternehmen .....          | 163 |
| 2.3.2. Rechnerische Entflechtung .....  | 165 |
| 2.4. Zugangs- und Transitrechte.....  | 166 |
| 2.4.1. Personen- und konventioneller Güterverkehr.....                                | 166 |
| 2.4.1.1. Internationale Gruppierung.....  | 166 |
| 2.4.1.2. Zugangs- und Transitrechte .....   | 167 |
| 2.4.2. Kombierter Verkehr .....   | 168 |
| 2.4.3. Zugangsvereinbarung .....  | 169 |
| 2.5. Genehmigung für Eisenbahnunternehmen .....                                       | 169 |
| 2.5.1. Voraussetzungen für den Erhalt und Wirkung der<br>Genehmigung.....             | 169 |
| 2.5.2. Genehmigungsverfahren und gegenseitige Anerkennung ....                        | 170 |
| 2.6. Sicherheitsbescheinigung .....   | 171 |
| 2.7. Zuweisung der Zugtrasse .....  | 171 |
| 2.7.1. Zuweisungsstelle.....  | 171 |
| 2.7.2. Zuweisungsverfahren.....   | 172 |
| 2.7.3. Zuweisungsprioritäten und Gewährung besonderer<br>Rechte.....                  | 173 |
| 2.7.3.1. Zuweisungsprioritäten .....  | 173 |
| 2.7.3.2. Besondere Rechte.....  | 174 |

|   |            |
|---|------------|
| 2.8. Rechnungswesen und Wegegengtelt .....  | 175        |
| 2.9. Beschwerderecht .....  | 176        |
| 3. Koordinierte Verkehrspolitik.....  | 177        |
| 3.1. Allgemeine Bestimmungen .....  | 177        |
| 3.2. Eisenbahnverkehr und kombinierter Verkehr.....   | 178        |
| 3.2.1. Ziele .....  | 178        |
| 3.2.2. Angebot an Fahrwegkapazität.....   | 179        |
| 3.2.3. Wirtschaftliche Parameter .....  | 180        |
| 3.2.4. Qualitätsparameter.....  | 181        |
| 3.3. Begleit- und Korrektivmassnahmen .....   | 182        |
| 3.3.1. Begleitmassnahmen.....   | 182        |
| 3.3.2. Korrektivmassnahmen.....   | 182        |
| 4. Schlussbestimmungen .....  | 183        |
| 4.1. Durchführung des Abkommens.....  | 183        |
| 4.2. Gemischter Ausschuss .....   | 184        |
| 4.3. Entwicklung des Rechts.....  | 184        |
| 4.4. Vertraulichkeit und Streitbeilegung .....  | 185        |
| 4.5. Änderungen des Landverkehrsabkommens .....   | 186        |
| 4.6. Schlussbestimmungen.....   | 186        |
| 5. Umsetzung des Landverkehrsabkommens in der Schweiz.....  | 186        |
| 5.1. Anpassungsbedarf im Eisenbahnrecht .....   | 186        |
| 5.2. Flankierende Massnahmen.....   | 188        |
| 5.2.1. Verkehrsverlagerungsgesetz (VVG).....  | 189        |
| 5.2.2. Flankierende Massnahmen im Eisenbahnsektor.....  | 189        |
| <b>B. COTIF.....</b>  | <b>191</b> |
| 1. Vorbemerkungen.....  | 191        |
| 2. Vertrag über die Nutzung der Infrastruktur im internationalen Eisenbahnverkehr .....             | 193        |
| 2.1. Form und Inhalt.....   | 193        |
| 2.2. Besondere Pflichten des Beförderers und des Betreibers .....                                   | 194        |
| 2.3. Dauer des Nutzungsvertrages .....  | 194        |
| 2.4. Haftung .....  | 195        |
| 2.4.1. Vorbemerkungen.....  | 195        |
| 2.4.2. Haftungsvorschriften der CUI.....  | 196        |
| 2.5. Weitere Vorschriften .....   | 198        |
| <b>V. Rahmenbedingungen des Eisenbahnverkehrs in der Bundesverfassung und der Gesetzgebung.....</b> | <b>201</b> |
| <b>A. Verfassungsrechtliche Grundlagen.....</b>   | <b>201</b> |
| 1. Eisenbahnverkehr als Sache des Bundes.....   | 201        |
| 2. Sachlicher Umfang .....  | 202        |
| 2.1. Monopol- und Konzessionssystem im Eisenbahnsektor.....   | 203        |

|   |            |
|---|------------|
| 2.2. Kompetenz des Bundes zur Marktöffnung im Eisenbahnsektor.....                    | 205        |
| <b>B. Grundrechtsrelevanz des Open Access .....</b>                                   | <b>206</b> |
| 1. Wirtschaftsfreiheit.....   | 206        |
| 1.1. Funktionen der Wirtschaftsfreiheit.....  | 206        |
| 1.2. Wirtschaftsfreiheit als Individualrecht.....                                     | 206        |
| 1.3. Wirtschaftsfreiheit als institutionelle Garantie .....                           | 208        |
| 2. Eigentumsgarantie .....  | 209        |
| 2.1. Schutzbereich .....  | 209        |
| 2.2. Einschränkungen der Eigentumsgarantie .....                                      | 212        |
| 2.3. Eisenbahninfrastrukturanlage als öffentliche Sache? .....                        | 214        |
| 3. Grundrechtsbindung des Infrastrukturbetreibers .....                               | 215        |
| <b>C. Gesetzliche Rahmenbedingungen .....</b>   | <b>217</b> |
| 1. Überblick .....  | 217        |
| 2. Infrastruktur- und Personenbeförderungskonzession.....                             | 217        |
| 2.1. Begriff der Konzession.....  | 217        |
| 2.2. Rechtsnatur der Konzession.....  | 218        |
| 2.3. Infrastrukturkonzession.....   | 219        |
| 2.3.1. Konzessionspflichtige Vorhaben .....   | 219        |
| 2.3.2. Voraussetzungen der Konzessionserteilung .....                                 | 220        |
| 2.3.3. Rechte und Pflichten des Infrastrukturkonzessionärs .....                      | 220        |
| 2.3.4. Übertragung der Konzession und Beendigung des<br>Konzessionsverhältnisses..... | 221        |
| 2.3.5. Verfahren der Konzessionserteilung .....                                       | 222        |
| 2.3.6. De lege ferenda: Sicherheitsgenehmigung .....                                  | 223        |
| 2.4. Personenbeförderungskonzession.....  | 223        |
| 2.4.1. Konzessionspflichtiger regelmässiger Personenverkehr .....                     | 223        |
| 2.4.2. Voraussetzungen der Konzessionserteilung .....                                 | 225        |
| 2.4.3. Rechte und Pflichten des<br>Personenbeförderungskonzessionärs .....            | 225        |
| 2.4.4. Übertragung der Konzession und Beendigung des<br>Konzessionsverhältnisses..... | 226        |
| 2.4.5. Verfahren der Konzessionserteilung und Rechtsschutz.....                       | 227        |
| 3. Abgeltungen und Bestellprinzip.....  | 227        |
| 3.1. Allgemeines .....  | 227        |
| 3.2. Abgeltungsberechtigung .....   | 228        |
| 3.2.1. Abgeltungsberechtigte Leistungen .....   | 228        |
| 3.2.2. Abgeltungsberechtigte Unternehmen .....  | 228        |
| 3.3. Bestellung des Leistungsangebots (Bestellprinzip).....                           | 229        |
| 3.4. Bestellverfahren.....  | 231        |
| 3.5. Rechtsschutz .....   | 233        |
| 3.6. Weitere finanzielle Zuwendungen.....   | 233        |
| 4. Trennung von Infrastruktur und Verkehr.....  | 234        |

|   |     |
|---|-----|
| 4.1. Wettbewerbsrechtliche Probleme vertikal integrierter Unternehmen ..... | 234 |
| 4.2. Trennungsvarianten .....   | 235 |
| 4.3. Rechnerische Trennung.....   | 237 |
| 4.3.1. Getrennte Kontoführung.....  | 237 |
| 4.3.2. Abgrenzung der Unternehmensbereiche.....                             | 238 |
| 4.4. Organisatorische Verselbständigung .....                               | 239 |
| 4.5. Aufgabentflechtung anstelle rechtlicher Trennung.....                  | 240 |

## **VI. Open Access im schweizerischen Eisenbahnrecht im Einzelnen..... 243**

|  |            |
|--|------------|
| <b>A. Einleitung .....</b>   | <b>243</b> |
| <b>B. Netzzugangsbewilligung und Sicherheitsbescheinigung.....</b>           | <b>245</b> |
| 1. Allgemeines.....  | 245        |
| 2. Rechtsnatur der Netzzugangsbewilligung und Sicherheitsbescheinigung ..... | 247        |
| 3. Netzzugangsbewilligung.....   | 248        |
| 3.1. Formelle Bewilligungsvoraussetzungen.....                               | 248        |
| 3.1.1. Benützen der Infrastruktur eines anderen Eisenbahnunternehmens .....  | 248        |
| 3.1.2. Antragsberechtigte Unternehmen .....                                  | 249        |
| 3.1.2.1. Schweizerische Unternehmen.....                                     | 249        |
| 3.1.2.2. Ausländische Unternehmen .....                                      | 250        |
| 3.2. Materielle Bewilligungsvoraussetzungen .....                            | 250        |
| 3.2.1. Zuverlässigkeit .....   | 251        |
| 3.2.1.1. Sicherheitsmanagementsystem .....                                   | 251        |
| 3.2.1.2. Persönliche Zuverlässigkeit.....                                    | 252        |
| 3.2.2. Finanzielle Leistungsfähigkeit .....                                  | 254        |
| 3.2.2.1. Finanzielle Leistungsfähigkeit im engeren Sinn....                  | 254        |
| 3.2.2.2. Finanzielle Leistungsfähigkeit im weiteren Sinn ...                 | 257        |
| 3.2.3. Personal .....  | 258        |
| 3.2.3.1. Fachliche Eignung.....  | 258        |
| 3.2.3.2. Schutz vor Sozialdumping.....                                       | 259        |
| 3.2.4. Zulassung von Fahrzeugen.....   | 261        |
| 3.2.4.1. Zulassungsverfahren.....  | 261        |
| 3.2.4.2. Betriebssicherheit der Fahrzeuge.....                               | 261        |
| 3.3. Wirkung der Netzzugangsbewilligung.....                                 | 263        |
| 4. Sicherheitsbescheinigung .....  | 264        |
| 4.1. Allgemeines zur Sicherheitsbescheinigung.....                           | 264        |
| 4.2. Bewilligungsvoraussetzungen.....  | 265        |
| 4.2.1. Im Allgemeinen .....  | 265        |
| 4.2.2. Streckenbezogenes Sicherheitsmanagementsystem.....                    | 265        |
| 4.2.3. Personal .....  | 267        |

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 4.2.4.    | Fahrzeuge .....  | 267        |
| 4.2.5.    | Sicherstellung der Haftpflicht.....                                | 268        |
| 4.2.6.    | Generelle Einhaltung der Sicherheitsbestimmungen .....             | 268        |
| 4.3.      | Wirkung der Sicherheitsbescheinigung.....                          | 269        |
| 5.        | Widerruf der Netzzugangsbewilligung/Sicherheitsbescheinigung ..... | 269        |
| 5.1.      | Erlöschen und Widerruf .....                                       | 269        |
| 5.2.      | Widerrufsgründe .....  | 270        |
| 5.3.      | Folgen des Widerrufs.....  | 271        |
| 6.        | Verfahrensablauf und Rechtsschutz.....                             | 271        |
| 6.1.      | Verfahrensablauf.....  | 271        |
| 6.2.      | Eröffnung der Entscheide .....                                     | 271        |
| 6.3.      | Beschwerde gegen die Bewilligungsentscheide .....                  | 272        |
| 6.3.1.    | Beschwerde durch das gesuchstellende Unternehmen .....             | 272        |
| 6.3.2.    | Beschwerde durch Dritte .....                                      | 272        |
| 6.3.2.1.  | Beschwerde durch einen Infrastrukturbetreiber.....                 | 272        |
| 6.3.2.2.  | Beschwerde durch ein<br>Eisenbahnverkehrsunternehmen.....          | 273        |
| 6.4.      | Wirkungen der Beschwerde .....                                     | 275        |
| 6.5.      | Vorsorgliche Massnahmen .....                                      | 276        |
| 6.6.      | Rechtsmittel gegen den Beschwerdeentscheid .....                   | 276        |
| <b>C.</b> | <b>Gewährung des Netzzugangs.....</b>                              | <b>277</b> |
| 1.        | Zugangsrecht und Netzzugangsvereinbarung.....                      | 277        |
| 2.        | Zugangsrecht .....   | 278        |
| 2.1.      | Allgemeines .....  | 278        |
| 2.2.      | Gesetzliches und vertragliches Zugangsrecht .....                  | 279        |
| 2.3.      | Zugangsberechtigung und -verpflichtung.....                        | 280        |
| 2.4.      | Kontrahierungspflicht und daraus ableitbare Nebenpflichten .....   | 282        |
| 2.4.1.    | Öffentlichrechtliche Kontrahierungspflicht .....                   | 282        |
| 2.4.2.    | Nebenpflichten .....   | 284        |
| 2.5.      | Inhalt des Zugangsrechts.....                                      | 284        |
| 2.5.1.    | Vorbemerkungen.....  | 284        |
| 2.5.2.    | Diskriminierungsverbot.....  | 285        |
| 2.5.2.1.  | Problemstellung.....   | 285        |
| 2.5.2.2.  | Eisenbahn- und kartellrechtliches<br>Diskriminierungsverbot.....   | 285        |
| 2.5.2.3.  | Konkretisierung des gesetzlichen<br>Diskriminierungsverbots .....  | 287        |
| a)        | Trassenzuteilung und Trassenpreis .....                            | 287        |
| aa)       | Trassenzuteilung .....   | 288        |
| bb)       | Trassenpreis.....  | 289        |
| b)        | Technische Bedingungen.....  | 290        |
| c)        | Schiennetz-Nutzungsbedingungen<br>(„Network Statement“).....       | 291        |

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 2.5.3.    | Zugang zur Infrastruktur .....   | 292        |
| 2.5.4.    | Zugangsleistungen .....  | 294        |
| 2.5.4.1.  | Grund-, Zusatz- und Serviceleistungen .....                                | 294        |
| 2.5.4.2.  | Grundleistungen .....  | 294        |
| 2.5.4.3.  | Zusatzleistungen .....   | 297        |
| 2.5.4.4.  | Serviceleistungen .....  | 299        |
| 2.5.5.    | Weisungs- und Kontrollrecht des Infrastrukturbetreibers .....              | 299        |
| 2.5.5.1.  | Allgemeines .....  | 299        |
| 2.5.5.2.  | Weisungsrecht .....  | 300        |
| 2.5.5.3.  | Kontrollrecht .....  | 301        |
| 2.6.      | Zuteilung des Zugangsrechts in Form einer Trasse<br>(Trassenvergabe) ..... | 302        |
| 2.6.1.    | Allgemeines .....  | 302        |
| 2.6.2.    | Trassenvergabe durch den Infrastrukturbetreiber .....                      | 303        |
| 2.6.3.    | Antragsberechtigung und<br>Trassenreservationsvereinbarung .....           | 306        |
| 2.6.4.    | Antragsfristen .....   | 307        |
| 2.6.5.    | Vorgehen bei konfigurierenden Trassenanträgen .....                        | 308        |
| 2.6.5.1.  | Vorbemerkungen .....   | 308        |
| 2.6.5.2.  | Prioritätenordnung .....   | 310        |
|           | a) Grundsatz: Vorrang des vertakteten<br>Personenverkehrs .....            | 310        |
|           | b) Ausnahmen .....   | 310        |
|           | c) Gleichrangige Anträge .....   | 311        |
|           | d) Kritik .....  | 312        |
|           | e) Rechtslage in der EU .....  | 313        |
| 2.6.6.    | Überlastete Strecken .....   | 313        |
| 2.6.6.1.  | Allgemeines .....  | 313        |
| 2.6.6.2.  | Kapazitätsanalyse .....  | 314        |
| 2.6.6.3.  | Entzug und Neuzuweisung von Trassen .....                                  | 315        |
| 2.6.7.    | Rahmenvereinbarung .....   | 315        |
| 2.6.7.1.  | Allgemeines .....  | 315        |
| 2.6.7.2.  | Inhalt .....   | 316        |
| 2.6.7.3.  | Vertragsdauer .....  | 318        |
| 2.6.7.4.  | Beendigung .....   | 318        |
| 2.6.8.    | Rechtswirkungen der Trassenvergabe .....                                   | 319        |
| 2.6.8.1.  | Unübertragbarkeit des Zugangsrechts .....                                  | 319        |
| 2.6.8.2.  | Nichtigkeit des Zugangsrechts bei Umgehung<br>der Prioritätenordnung ..... | 320        |
| 2.6.8.3.  | Zahlung des Trassenpreises .....   | 321        |
| 3.        | Zugangsverweigerung .....  | 322        |
| 3.1.      | Rechtfertigungsgründe .....  | 322        |
| 3.2.      | Rechtsfolgen .....   | 323        |
| <b>D.</b> | <b>Recht auf Entgelt .....</b>   | <b>326</b> |

|   |     |
|---|-----|
| 1. Trassenpreis im EBG .....  | 326 |
| 1.1. Vorbemerkungen .....   | 326 |
| 1.2. Kosten- und nachfrageorientierte Trassenpreisregulierung .....                               | 329 |
| 1.2.1. Allgemeines.....   | 329 |
| 1.2.2. Preisniveau- und Preisstrukturregulierung .....  | 331 |
| 1.2.3. Trassenpreisregulierung im EBG: Zweistufiges<br>Trassenpreissystem .....                   | 332 |
| 1.3. Verbot diskriminierender Trassenpreise .....   | 334 |
| 2. Zusammensetzung des Trassenpreises.....  | 336 |
| 2.1. Bestandteile des Trassenpreises: Grundpreis und Preise für<br>Zusatzleistungen.....          | 336 |
| 2.2. Grundpreis.....  | 336 |
| 2.2.1. Mindestpreis.....  | 337 |
| 2.2.1.1. Normgrenzkosten als Grundlage.....   | 337 |
| 2.2.1.2. Grundsätze der Mindestpreisfestlegung.....   | 338 |
| 2.2.2. Deckungsbeitrag .....  | 339 |
| 2.2.2.1. Bemessungskriterien im nicht konzessionierten<br>Verkehr.....                            | 339 |
| a) Ausbaustandard der Strecke.....  | 340 |
| b) Umweltbelastung.....   | 341 |
| c) Trassenbelegung und Regelmässigkeit<br>der Benützung einer Strecke .....                       | 342 |
| d) Preisgebot des<br>Eisenbahnverkehrsunternehmens .....  | 343 |
| e) Abnutzung und Höchstgeschwindigkeit.....   | 345 |
| f) Abweichung von der Normgeschwindigkeit<br>und Fahrcharakteristik .....                         | 346 |
| g) Planungsaufwand, Planungsqualität und<br>Trassenqualität .....                                 | 347 |
| h) Besondere Aufwendungen des<br>Infrastrukturbetreibers.....                                     | 348 |
| i) Vorgaben zur Förderung des kombinierten<br>Verkehrs .....                                      | 348 |
| 2.2.2.2. Staatliche Festlegung des Deckungsbeitrages<br>im konzessionierten Personenverkehr ..... | 349 |
| 2.2.3. Bonus/Malus-System (Qualitätssicherung und<br>-verbesserung).....                          | 351 |
| 2.3. Preise für Zusatzleistungen .....  | 352 |
| 2.3.1. Berechnung wie Grundpreis.....   | 353 |
| 2.3.2. Festlegung als Knappheitspreis .....   | 353 |
| 2.3.3. Freie Gestaltung.....  | 354 |
| 3. Netzzugangsvereinbarung .....  | 355 |
| 3.1. Vorbemerkungen .....   | 355 |
| 3.2. Rechtliche Qualifikation der Netzzugangsvereinbarung.....                                    | 355 |

|  |     |
|--|-----|
| 3.2.1. Privatrechtliche Natur.....                                 | 355 |
| 3.2.2. Netzzugangsvereinbarung als Vertrag sui generis.....        | 359 |
| 3.3. Parteien der Netzzugangsvereinbarung.....                     | 361 |
| 3.4. Form und Inhalt der Netzzugangsvereinbarung.....              | 362 |
| 3.4.1. Schriftlichkeit.....  | 362 |
| 3.4.2. Inhalt.....   | 362 |
| 3.4.2.1. Vorbemerkungen.....                                       | 362 |
| 3.4.2.2. Vertragsessentia.....                                     | 363 |
| a) Bezeichnung der Vertragsparteien.....                           | 364 |
| b) Beizug von Sub- oder Partnerunternehmen.....                    | 364 |
| c) Vertragsdauer.....  | 365 |
| d) Kündigungsklausel für Eisenbahnverkehrsunternehmen.....         | 366 |
| e) Definition der Trassen und deren Qualität....                   | 367 |
| f) Trassenpreis und Berechnungsgrundlagen.....                     | 369 |
| g) Bei Nichteinhalten der Vereinbarung zu leistende Zahlungen..... | 369 |
| h) Anzuwendende Amtssprache.....                                   | 370 |
| 3.4.2.3. Vertragsnebenpunkte.....                                  | 370 |
| 3.5. Übergang der Netzzugangsvereinbarung.....                     | 371 |
| 3.6. Einsichtsrechte in Netzzugangsvereinbarungen.....             | 371 |

## **E. Haftungsfragen..... 372**

|  |     |
|--|-----|
| 1. Allgemeines.....  | 372 |
| 2. Haftung aus Vertrag: Netzzugangsvereinbarung.....                                     | 372 |
| 3. Haftung aus Delikt: EHG.....  | 373 |
| 3.1. Allgemeines.....  | 373 |
| 3.2. Ausschliessliche Haftung des Eisenbahnverkehrsunternehmens im Aussenverhältnis..... | 376 |
| 3.2.1. Vorbemerkungen.....   | 376 |
| 3.2.2. Haftung für Personenschaden.....  | 377 |
| 3.2.3. Haftung für Sachschaden.....  | 378 |
| 3.2.4. Haftung für reinen Vermögensschaden.....  | 379 |
| 3.2.5. Haftung für immateriellen Schaden.....  | 380 |
| 3.2.6. Schutz des Anspruchsberechtigten vor Benachteiligung.....                         | 380 |
| 3.2.7. Verjährung.....   | 381 |
| 3.3. Regress im Innenverhältnis.....   | 381 |

## **F. Rechtsschutz..... 383**

|   |     |
|---|-----|
| 1. Schiedskommission.....                     | 383 |
| 1.1. Vorbemerkungen.....                      | 383 |
| 1.2. Organisation der Schiedskommission.....  | 383 |
| 1.3. Zuständigkeit der Schiedskommission..... | 384 |

|             |   |            |
|-------------|---|------------|
| 1.3.1.      | Ausschliessliche Zuständigkeit im regulierten Bereich.....  | 384        |
| 1.3.2.      | Gewährung des Netzzugangs und Berechnung des<br>Trassenpreises.....   | 387        |
| 1.3.2.1.    | Im Allgemeinen.....   | 387        |
| 1.3.2.2.    | Vertragsersetzender Entscheid im Besonderen ...   | 389        |
| 1.4.        | Verfahrensvorschriften, vorsorgliche Massnahmen und<br>Rechtsschutz gegen den Entscheid der Schiedskommission ..... | 390        |
| 1.4.1.      | Verfahrensvorschriften .....  | 390        |
| 1.4.2.      | Vorsorgliche Massnahmen.....  | 391        |
| 1.4.3.      | Rechtsschutz gegen den Entscheid der<br>Schiedskommission .....   | 392        |
| 2.          | Wettbewerbskommission .....   | 393        |
| 2.1.        | Geltungs- und Anwendungsbereich des Kartellgesetzes.....  | 393        |
| 2.2.        | Vorbehaltssnorm von Art. 3 Abs. 1 KG .....  | 393        |
| 2.2.1.      | Allgemeines.....  | 393        |
| 2.2.2.      | Verhältnis des KG zum eisenbahnrechtlichen<br>Zugangsrecht .....  | 394        |
| 3.          | Zivilgerichte .....   | 395        |
| <b>VII.</b> | <b>Zusammenfassung .....</b>  | <b>397</b> |