

Inhaltsverzeichnis

1. Kapitel: Vergütung des von Offshore-Windenergieanlagen erzeugten Stroms nach dem Erneuerbare-Energien-Gesetz 2012	1
1.1 Gesetzliches Einspeiseverhältnis.....	1
1.2 Vergütungsanspruch.....	2
1.2.1 Begriff der „Offshore-Anlage“	3
1.2.2 Vergütungszeitraum und Grundvergütung für Offshore-Anlagen.....	4
1.2.3 Anfangsvergütung	4
1.2.3.1 Klassisches Modell.....	5
1.2.3.2 Stauchungsmodell.....	5
1.2.4 Standortspezifische Verlängerung des Zeitraums der Anfangsvergütung	5
1.2.4.1 Entfernung von der Küstenlinie	6
1.2.4.2 Wassertiefe am Anlagenstandort	7
1.2.4.3 Verlängerung der Anfangsvergütung bei Verzögerung/Unterbrechung des Netzanschlusses.....	8
1.2.5 Vergütungshöhe ab dem Jahr 2018 (Degression)	8
1.2.6 Kein Vergütungsanspruch in Schutzgebieten	9
1.2.7 Einspeisemanagement.....	9
1.2.8 Möglichkeit der Direktvermarktung des produzierten Stroms.....	10
1.3 Fazit und Ausblick	11
2. Kapitel: Das Zulassungsverfahren für Offshore-Windenergieanlagen.....	12
2.1 Einleitung.....	12
2.2 Das Zulassungsverfahren	13
2.2.1 Anwendungsbereich der SeeAnIV	13
2.2.2 Übergangsregelungen.....	14
2.2.3 Zuständigkeit des BSH.....	15
2.2.4 Ablauf des Zulassungsverfahrens	15
2.2.4.1 Einleitung des Verfahrens	16
2.2.4.2 Vorabersuchen.....	16
2.2.4.3 Einreichen des Plans und erforderliche Unterlagen.....	17
2.2.4.4 Verfahrensablauf im Einzelnen.....	19

2.3	Planfeststellungsbeschluss	20
2.3.1	Planungsermessen des BSH	21
2.3.2	Abwägungsfeste Belange	21
2.3.3	Wirkung und Umfang des Planfeststellungsbeschlusses	23
2.3.4	Flexibilisierung des Verfahrens durch Teilabschnitte und Freigaben.....	23
2.4	Zeit- und Maßnahmenpläne.....	24
2.5	Veränderungssperre.....	26
2.6	Zeitliche Konkurrenz zwischen zwei Vorhaben	26
2.7	Reihenfolge der Antragsbearbeitung	27
2.8	Fazit und Ausblick	28
3.	Kapitel: Rückbauverpflichtung und Sicherung dieser Verpflichtung.....	30
3.1	Rechtsgrundlage und Ratio der Sicherheitsleistung	30
3.2	Anforderungen an die Sicherheitsleistung	31
3.2.1	Arten der Sicherheitsleistung	31
3.2.2	Umfang der Rückbausicherheiten	33
3.2.2.1	Ermittlung der Höhe der Rückbausicherheit	33
3.2.2.2	Anpassung der Rückbausicherheit.....	34
3.3	Ausblick.....	34
4.	Kapitel: Projektkauf	35
4.1	Einführung.....	35
4.1.1	Ausgangssituation und Historie.....	35
4.1.2	Überlegungen zur Rolle des Erwerbers.....	35
4.1.3	Werttreiber und Risiken von Offshore-Windprojekten.....	37
4.1.4	Bewertung von Offshore-Windprojekten.....	41
4.2	Rechtliche Aspekte.....	45
4.2.1	Typische Beteiligungs- und Erwerbstrukturen	45
4.2.2	Due Diligence Prüfung	50
4.2.3	Der Projektkaufvertrag	52
5.	Kapitel: Wirtschaftlichkeitsaspekte	55
5.1	Einleitung	55
5.2	Zielsetzung und Vorgehensweise	55

5.3	Exkurs: Bedeutung von Rechenmodellen bei Projekttransaktionen und wesentliche Anforderungen der Projektbeteiligten	57
5.4	Base Case-Szenario	59
5.5	Analyse der wesentlichen Werttreiber	63
5.5.1	Werttreiber im Bereich Betriebserlöse	64
5.5.1.1	Verfügbarkeit des Offshore-Windparks	65
5.5.1.2	Vergütung auf Basis der erhöhten oder der regulären EEG-Anfangsvergütung	65
5.5.1.3	Strommarktpreisentwicklung	66
5.5.2	Werttreiber im Bereich Baukosten und Bauphase	67
5.5.2.1	Verlängerung der geplanten Bauzeit	69
5.5.2.2	Erhöhung der geplanten Baukosten	69
5.5.2.3	Verlängerung der geplanten Bauzeit in Verbindung mit der Erhöhung der geplanten Investitionskosten	70
5.5.2.4	Werttreiber im Bereich Betriebskosten	70
5.5.3	Werttreiber im Bereich Finanzierungskosten	72
5.6	Zusammenfassung der Ergebnisse	74
6.	Kapitel: Projektfinanzierung	76
6.1	Allgemeine Anforderungen an Projektfinanzierung	76
6.2	Non recourse Darstellung und limited recourse bei Offshore- Risiken (Bauzeit, Auftragsvolumina bei offshore) und nicht vollständig erprobter Technik, Multi-Contracting, Schnittstellenproblematik	77
6.3	Bemessung des Fremdkapitals, Cash Flow Model, Sensitivitätsanalyse	78
6.4	Konkrete Anforderungen an Projektfinanzierung	79
7.	Kapitel: Vergabeverfahren	84
7.1	Öffentlicher Auftraggeber	85
7.2	Ausschreibungsgegenstand	86
7.2.1	Ausschreibungspflicht	86
7.2.2	Ausnahmen von der Ausschreibungspflicht	87
7.2.3	Ausschreibung ohne Bekanntmachung	87
7.3	Schwellenwerte	88
7.3.1	Höhe der Schwellenwerte	88

7.3.2	Berechnung der Schwellenwerte.....	89
7.4	Anwendbare Vorschriften	89
7.5	Vergaberechtsgrundsätze	90
7.6	Umsetzung der Vorgaben im Verhandlungsverfahren	91
7.6.1	Typische Probleme des Verhandlungsverfahrens	91
7.6.2	Grenzen der Verhandlung.....	92
7.7	Ablauf des Verhandlungsverfahrens im Einzelnen.....	92
7.7.1	Vergabevorbereitung	92
7.7.2	Durchführung des Verfahrens	93
7.7.3	Vermerk, Dokumentation	97
7.8	Rechtsschutz der Bieter	97
7.9	Zusammenfassung.....	98
8.	Kapitel: Projektverträge (Bauphase)	100
8.1	Allgemeine Aspekte.....	100
8.1.1	Multi-Contracting als Regelfall	100
8.1.2	Vertragsgrundlagen und –muster.....	101
8.1.3	Übliche Risikoverteilungen.....	103
8.1.4	Typische Regelungsgegenstände	105
8.1.4.1	Liefer- und Leistungsumfang.....	105
8.1.4.2	Verzug	106
8.1.4.3	Leistungsänderungen	108
8.1.4.4	Abnahme	110
8.1.4.5	Mängelhaftung	111
8.1.4.6	„Knock for Knock“-Klausel.....	112
8.1.4.7	Streitbeilegung (Dispute Resolution).....	113
8.2	Verträge über die Hauptgewerke	115
8.2.1	Turbinenverträge	115
8.2.2	Fundamentverträge.....	116
8.2.3	Kabelverträge – Exportverkabelung und innere Parkverkabelung	118
8.2.4	Umspannwerk.....	120
8.2.5	Transport- und Installationsverträge.....	121

8.3	Wesentliche Nebenverträge – Verkehrssicherung und Baustellenkennzeichnung	125
9.	Kapitel: Betriebsphase – technische, logistische und rechtliche Aspekte	128
9.1	Betriebspraktische Vorfragen der Vertragsgestaltung	128
9.2	Anforderungen an die technische Betriebsführung	130
9.3	Ausführung der Wartungs- und Instandhaltungsarbeiten	132
10.	Kapitel: Versicherung	133
10.1	Einleitung – Versicherung von Offshore-Risiken	133
10.1.1	Der Offshore Versicherungsmarkt: Ein Überblick	133
10.1.2	Die Rolle des Versicherungsmaklers.....	134
10.2	Projektstrukturen und deren unterschiedliche Versicherungskonzepte	135
10.2.1	Vertragsgestaltung im Verhältnis Auftraggeber zum Auftragnehmer	135
10.2.2	Vorgaben für die Projektfinanzierung durch Kapitalgeber und Banken ...	137
10.3	Versicherung für die Bau- und Errichtungsphase.....	140
10.3.1	Montage-Versicherung	140
10.3.2	Montage-Betriebsunterbrechungsversicherung (Montage-BU).....	141
10.3.3	Haftpflichtversicherung.....	141
10.3.4	Transport- und Schiffsversicherung.....	145
10.3.5	Absicherung gegen Wetterrisiken.....	145
10.4	Versicherung für die Betriebsphase	146
10.4.1	Maschinen-Versicherung.....	146
10.4.2	Maschinen-Betriebsunterbrechungsversicherung.....	148
10.4.3	Haftpflichtversicherung.....	149
10.4.4	Garantie- und Produkthaftpflichtversicherung für Hersteller und ihre Zulieferer sowie Absicherung von Serienschäden	150
10.5	Managerhaftpflichtversicherung - Directors' and Officers' (D&O) Versicherungen	153
10.6	Insolvenzversicherungen	154
10.6.1	Kreditversicherung	154
10.6.2	Exportkreditversicherung.....	154
10.6.3	Bürgschaftsversicherung.....	154

11. Kapitel: Maritime Logistik	156
11.1 Charterverträge	157
11.1.1 Chartervertragstypen	157
11.1.2 Schiffsmiete (bareboat charter)	157
11.1.3 BARECON 2001	158
11.1.4 BARGEHIRE 2008	159
11.1.5 Zeitcharterverträge	159
11.1.6 SUPPLYTIME 2005	159
11.1.7 WINDTIME	160
11.2 Schiffsneubauprojekte	160
11.2.1 Japanese Form	161
11.2.2 European Yard Standard	161
11.2.3 BIMCO NEWBUILDCON	161
11.2.4 Norwegian Shipbuilding Contract	162
11.2.5 Problematik der technischen Spezifikationen und des Designs	162
11.2.6 Geeignete Vertragssprache	162
11.2.7 Rechtswahl und Gerichtsstand oder Schiedsabrede	163
11.2.8 Zahlungs- und Übereignungskonzepte	163
11.2.9 Abnahme und Ablieferung	164
11.2.10 Verzögerungen und Höhere Gewalt	164
11.2.11 Pauschalierter Schadensersatz (liquidated damages)	165
11.2.12 Garantie- und Gewährleistungsbestimmungen	165
11.3 Seerechtliches Haftungssystem	165
11.3.1 Kollisionen – Das anzuwendende Recht	166
11.3.2 Kollisionen – Die Grundprinzipien des Haftungsrechts	166
11.3.3 Verschuldenshaftung und Anscheinsbeweis	167
11.3.4 Seerechtliche Haftungsbeschränkung	167
11.3.5 Ersatzfähige Schäden	168
11.3.6 Ladungsschäden	168
12. Kapitel: Arbeitssicherheit und Arbeitsrecht	170
12.1 Kreis betroffener Arbeitnehmer	171
12.2 Anwendbares Arbeitsrecht	172

12.2.1	Gesetzgebungsbefugnisse im Küstenmeer und in der AWZ.....	172
12.2.2	Vertragliche Arbeitsrechtsbeziehungen	172
12.2.3	Arbeitssicherheit	174
12.3	Arbeitsrecht	175
12.3.1	Arbeitsrechtliche Regelungen für Besatzungsmitglieder an Bord von Seeschiffen (Gruppe 1).....	175
12.3.1.1	Geltende Rechtslage unter dem SeemG	175
12.3.1.2	Neuerungen im Bereich des Seearbeitsrechts	176
12.3.2	Arbeitsrechtliche Regelungen für Beschäftigte bei oder auf Offshore- Anlagen (Gruppen 2 und 3)	177
12.3.2.1	Arbeitszeit	178
12.3.2.2	Kündigungsschutz.....	178
12.3.2.3	Betriebsverfassung	179
12.4	Arbeitssicherheit.....	180
12.4.1	Arbeitssicherheit und Fürsorgepflicht	180
12.4.2	Einschlägige Arbeitssicherheitsvorschriften.....	180
12.4.3	Vertragliche Vereinbarungen zur Arbeitssicherheit.....	181
12.4.4	Anordnungen zur Arbeitssicherheit in BSH-Genehmigungen	182
12.5	Sozialversicherungsrecht.....	182
12.5.1	Rechtslage für Besatzungsmitglieder an Bord von Seeschiffen (Gruppe 1).....	183
12.5.1.1	Schiffe unter deutscher Flagge.....	183
12.5.1.2	Schiffe unter ausländischer Flagge	183
12.5.2	Rechtslage für Beschäftigte auf Offshore-Anlagen (Gruppen 2 und 3) ...	185
13.	Kapitel: Vertrags- und Claimsmanagement.....	187
13.1	Relevanz der Strukturierung von Vertrags- und Claimsmanagement bei Gestaltung und Ausführung von Verträgen	187
13.2	Claims	188
13.3	Aufgaben des Claimsmanagements	189
13.4	Claimsmanagement in der Praxis	190
14.	Kapitel: Streitlösungsmechanismen.....	191
14.1	Einleitung.....	191

14.2	Alternative Dispute Resolution.....	191
14.2.1	Mediation	193
14.2.2	Schlichtung.....	194
14.2.3	Neutrales Gutachten	194
14.2.4	Adjudikation	195
14.2.5	Schiedsgutachten	195
14.2.6	Dispute Board.....	196
14.2.7	Sonstige ADR-Verfahren und die Kombination von Streitbeilegungsverfahren.....	198
14.2.8	Die DIS-Konfliktmanagementordnung und der richtige Zeitpunkt für die Vereinbarung von ADR	198
14.2.9	Einige Empfehlungen zur Gestaltung von ADR-Klauseln	199
14.3	Gerichts- und Schiedsverfahren	200
14.3.1	Überblick.....	200
14.3.2	Gerichtsverfahren	200
14.3.3	Schiedsverfahren.....	202
14.3.4	Schieds- und Gerichtsverfahren – Ein Vergleich	204
14.3.4.1	(Nicht-)Unterliegen einer fremden Gerichtsbarkeit	204
14.3.4.2	Wahl der Schiedsrichter	204
14.3.4.3	Wahl der Verfahrenssprache	205
14.3.4.4	Vertraulichkeit	205
14.3.4.5	Vollstreckbarkeit	205
14.3.4.6	Wahl von Verfahrens- und Verhandlungsort.....	205
14.3.4.7	Zeitdauer und Kosten.....	205
14.3.4.8	Beteiligung mehrerer Parteien (Multi-Party-Verfahren).....	206
15.	Kapitel: Netzanbindung.....	208
15.1	Interessen des Anlagenbetreibers	208
15.1.1	Entwicklungsphase	209
15.1.2	Betriebsphase.....	209
15.1.3	Ersatzansprüche.....	209
15.2	Interessen der Übertragungsnetzbetreiber	210
15.3	Der Rechtsrahmen bis zum 27. Dezember 2012	211

15.4	Der Rechtsrahmen ab dem 28. Dezember 2012.....	213
15.4.1	Offshore-Windparks, für die die §§ 17 Abs. 2a und 2b EnWG a. F. fortgelten	213
15.4.2	Die Systematik des neuen Netzanbindungsregimes.....	215
15.4.2.1	Bedarfsplanung der Netzanbindungskapazitäten	215
15.4.2.2	Anspruch des Offshore-Windparks.....	216
15.4.2.3	Das diskriminierungsfreie Verfahren gemäß § 12d Abs. 3.....	217
15.4.3	Haftung	217
15.4.3.1	Entschädigungsansprüche wegen gestörter Netzanbindung	219
15.4.3.2	Entschädigungsansprüche wegen nicht rechtzeitig fertiggestellter Netzanbindung	220
15.4.3.3	Wälzungsmechanismus	221
15.5	Fazit	223
16.	Kapitel: Steuerliche Aspekte	224
16.1	Das deutsche Besteuerungsrecht für Offshore-Windparks.....	224
16.2	Einkommens- und körperschaftsteuerliche Aspekte.....	226
16.2.1	Allgemeines	226
16.2.2	Besteuerung eines in der deutschen AWZ von einem deutschen Unternehmer betriebenen Offshore Windparks.....	226
16.2.3	Besteuerung eines vor einer ausländischen Küste bzw. in der AWZ eines DBA-Staates belegenen Offshore-Windparks	227
16.2.3.1	Betriebsstätte gemäß Art. 5 Abs. 1 OECD-MA	228
16.2.3.2	Errichtung des Offshore-Windparks als Betriebsstätte gemäß Art. 5 Abs. 3 OECD-MA	229
16.2.3.3	Besteuerung von Gewinnen bzw. Verlusten der ausländischen Betriebsstätte	230
16.2.4	Besteuerung der Gewinne/Verluste eines vor einer ausländischen Küste bzw. in der AWZ eines Nicht-DBA-Staates belegenen Offshore- Windparks	230
16.3	Gewerbsteuerliche Aspekte	231
16.3.1	Fragen bei der Anwendung des Gewerbesteuergesetzes	231
16.3.1.1	Territoriale Zuordnung des Festlandsockels.....	231
16.3.1.2	Ertragshoheit für die Gewerbesteuer.....	231

16.3.2	Ermittlung der Gewerbesteuer	232
16.3.3	Gewerbesteuerliche Verluste	232
16.3.4	Anrechnung der Gewerbesteuer auf die Einkommensteuer	233
16.4	Umsatzsteuerliche Aspekte	233
16.4.1	Leistungen während der Errichtung des Offshore-Windparks	234
16.4.1.1	Lieferungen.....	234
16.4.1.2	Sonstige Leistungen	234
16.4.1.2.1	Sonstige Leistungen im Zusammenhang mit einem Grundstück.....	235
16.4.1.2.2	Umsatzsteuerliche Behandlung der im Zusammenhang mit der Errichtung des Offshore-Windparks anfallenden sonstigen Leistungen	236
16.4.2	Einspeisung von Stroms während des Betriebs des Offshore-Windparks	237
16.4.3	Laufende Wartung des Offshore-Windparks	237
16.5	Arbeitnehmerentsendung zum Offshore-Windpark nach OECD-MA.....	238
16.5.1	Qualifikation nach dem OECD-MA.....	239
16.5.2	Sonderregelung bei Freistellung der Einkünfte in Deutschland	239
16.6	Versicherungssteuer	240
17.	Über das Cluster Erneuerbare Energien Hamburg	241
18.	Über das Forum „Finanzierung & Recht“	242
19.	Autoren.....	243
20.	Quellen und weiterführende Literatur	247
21.	Abkürzungsverzeichnis.....	253
22.	Impressum und Kontakt.....	256

Abbildungsverzeichnis

Abbildung 1: Handlungsoptionen für den Projekterwerb im Offshore-Windmarkt.....	36
Abbildung 2: Übersicht der verschiedenen Projektphasen mit den dazugehörigen Risiken	39
Abbildung 3: Darstellung des Datenflusses in einem Rechenmodell	58
Abbildung 4: Vergleich der IRR und der Minimum ADSCR für Werttreiber im Bereich Betriebserlöse	64
Abbildung 5: Werttreiber im Bereich Baukosten	68
Abbildung 6: Vergleich der IRR und der Minimum ADSCR für Werttreiber im Bereich Betriebskosten.....	71
Abbildung 7: Vergleich der IRR und der Minimum ADSCR für Werttreiber im Bereich Finanzierungskosten	72
Abbildung 8: Vergleich der Entwicklung der IRR und der Minimum ADSCR bei allen untersuchten Werttreibern	74
Abbildung 9: Grundlagen des deutschen Vergaberechts	84

Tabellenverzeichnis

Tabelle 1: Gegenüberstellung strategischer Investor und Finanzinvestor	37
Tabelle 2: Determinanten der Wirtschaftlichkeit eines Offshore-Windparks	38
Tabelle 3: Allgemeine Parameter des untersuchten Offshore-Windparks und Annahmen zur Bau- u. Betriebsphase	59
Tabelle 4: Annahmen zur Bau- und Betriebsphase (Offshore-Windpark-Beispiel)	61
Tabelle 5: Annahmen zur Finanzierung (Offshore-Windpark-Beispiel)	62
Tabelle 6: Steuerliche Annahmen (Offshore-Windpark-Beispiel)	63
Tabelle 7: Tatbestände und Entschädigungshöhen wegen gestörter Netzanbindung ..	219
Tabelle 8: Tatbestände und Entschädigungshöhen wegen nicht rechtzeitig fertiggestellter Netzanbindung	220
Tabelle 9: Übersicht der Entschädigungszahlungsverpflichtungen der Übertragungsnetzbetreiber	222