

2. ENERGIERECHTSTAG IN NRW

25. MAI 2023 | VERANSTALTUNGSZENTRUM DER RUB

# EUROPÄISCHES ENERGIERECHT IN DER KRISE?

# **Unionsrechtliche Rahmenseetzungen zur Bewältigung der Energiekrise**

## **– Die EU-Notfallkompetenz auf dem Prüfstand**

2. Energierechtstag in NRW, Bochum, 25.5.2023

**Prof. Dr. Markus Ludwigs**

Lehrstuhl für Öffentliches Recht und Europarecht  
Julius-Maximilians-Universität Würzburg

## **I. Einführung**

## **II. EU-Krisenverordnungen im Überblick**

1. Kerninhalte
2. Gemeinsamkeiten und Unterschiede
3. Kritik und anhängige Gerichtsverfahren

## **III. EU-Notfallkompetenz im Fokus**

1. Einstimmigkeitsprinzip in Steuerfragen
2. Energiepolitischer Souveränitätsvorbehalt
3. Grundsatz der Energiesolidarität
4. Verbesserung der Versorgungslage

## **IV. Fazit und Ausblick**

## Thesen (I)

1. Die Europäische Union hat mit den im Rahmen des REPowerEU-Plans erlassenen Verordnungen ihre Handlungsfähigkeit dokumentiert und einen zentralen Beitrag zur Bewältigung der Energiekrise geleistet.
2. Art. 122 Abs. 1 AEUV bildet – entgegen vielfältiger Kritik – grundsätzlich eine taugliche Rechtsgrundlage.
  - a) Bei der geforderten Beschränkung auf temporäre Ad-hoc-Maßnahmen zur Bewältigung akuter Krisensituationen droht weder eine Aushöhlung des Souveränitätsvorbehalts noch ein Unterlaufen des Einstimmigkeitsprinzips in Steuerfragen.
  - b) Energiesolidarität bildet zwar einen justiziablen Grundsatz, belässt den Unionsorganen aber einen weiten Spielraum, der bisher gewahrt sein dürfte.
  - c) Die mit den Krisenverordnungen angestrebte Bekämpfung hoher Energiepreise leistet einen tragfähigen Beitrag zur Verbesserung der Versorgungslage. Den Schlüssel zum richtigen Verständnis liefert das Konzept der *Affordability*.

## Thesen (II)

3. Aus der Konzeption von Art. 122 Abs. 1 AEUV als echter Notfallkompetenz folgt, dass eine Verstetigung ergriffener Maßnahmen nur auf Basis der regulären Kompetenznormen erfolgen kann.
4. Das Krisenmanagement hat einerseits den Mehrwert einer Kompetenzgrundlage zur schnellen Reaktion auf akute Notlagen verdeutlicht. Andererseits können entsprechende Maßnahmen nur der Überbrückung dienen, bis dauerhafte Lösungen unter Beteiligung des Europäischen Parlaments und unter Wahrung mitgliedstaatlicher Schutzinstrumente gefunden sind.

## Vorschriften (Auswahl)

### **Art. 114 AEUV**

- (1) (...)
- (2) Absatz 1 gilt nicht für die Bestimmungen über die Steuern, die Bestimmungen über die Freizügigkeit und die Bestimmungen über die Rechte und Interessen der Arbeitnehmer.
- (...)

### **Art. 115 AEUV**

Unbeschadet des Artikels 114 erlässt der Rat gemäß einem besonderen Gesetzgebungsverfahren einstimmig und nach Anhörung des Europäischen Parlaments und des Wirtschafts- und Sozialausschusses Richtlinien für die Angleichung derjenigen Rechts- und Verwaltungsvorschriften der Mitgliedstaaten, die sich unmittelbar auf die Errichtung oder das Funktionieren des Binnenmarkts auswirken.

## Vorschriften (Auswahl)

### Art. 122 AEUV

(1) Der Rat kann auf Vorschlag der Kommission unbeschadet der sonstigen in den Verträgen vorgesehenen Verfahren im Geiste der Solidarität zwischen den Mitgliedstaaten über die der Wirtschaftslage angemessenen Maßnahmen beschließen, insbesondere falls gravierende Schwierigkeiten in der Versorgung mit bestimmten Waren, vor allem im Energiebereich, auftreten.

(...)

## Vorschriften (Auswahl)

### Art. 194 AEUV

(1) Die Energiepolitik der Union verfolgt im Geiste der Solidarität zwischen den Mitgliedstaaten im Rahmen der Verwirklichung oder des Funktionierens des Binnenmarkts und unter Berücksichtigung der Notwendigkeit der Erhaltung und Verbesserung der Umwelt folgende Ziele:

- a) Sicherstellung des Funktionierens des Energiemarkts;
- b) Gewährleistung der Energieversorgungssicherheit in der Union;
- c) Förderung der Energieeffizienz und von Energieeinsparungen sowie Entwicklung neuer und erneuerbarer Energiequellen und
- d) Förderung der Interkonnektion der Energienetze.

(...)

## Vorschriften (Auswahl)

### Art. 194 AEUV

(...)

(2) [1] <sup>1</sup>Unbeschadet der Anwendung anderer Bestimmungen der Verträge erlassen das Europäische Parlament und der Rat gemäß dem ordentlichen Gesetzgebungsverfahren die Maßnahmen, die erforderlich sind, um die Ziele nach Absatz 1 zu verwirklichen. <sup>2</sup>Der Erlass dieser Maßnahmen erfolgt nach Anhörung des Wirtschafts- und Sozialausschusses und des Ausschusses der Regionen.

[2] Diese Maßnahmen berühren unbeschadet des Artikels 192 Absatz 2 Buchstabe c nicht das Recht eines Mitgliedstaats, die Bedingungen für die Nutzung seiner Energieressourcen, seine Wahl zwischen verschiedenen Energiequellen und die allgemeine Struktur seiner Energieversorgung zu bestimmen.

(3) Abweichend von Absatz 2 erlässt der Rat die darin genannten Maßnahmen gemäß einem besonderen Gesetzgebungsverfahren einstimmig nach Anhörung des Europäischen Parlaments, wenn sie überwiegend steuerlicher Art sind.

**Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!**

---

**Prof. Dr. Markus Ludwigs**

Lehrstuhl für Öffentliches Recht und Europarecht  
Juristische Fakultät  
Julius-Maximilians-Universität Würzburg  
Domerschulstr. 16, 97070 Würzburg  
Tel.: +49 (0)931 31-80023 (Sekretariat)  
E-Mail: ludwigs@jura.uni-wuerzburg.de

2. ENERGIERECHTSTAG IN NRW

25. MAI 2023 | VERANSTALTUNGSZENTRUM DER RUB

# EUROPÄISCHES ENERGIERECHT IN DER KRISE?



## Europäisches Energierecht in der Krise

# Gang der Gesetzgebung zur Krisenbewältigung

*Oliver Koch*

*GD Energie – Europäische Kommission*

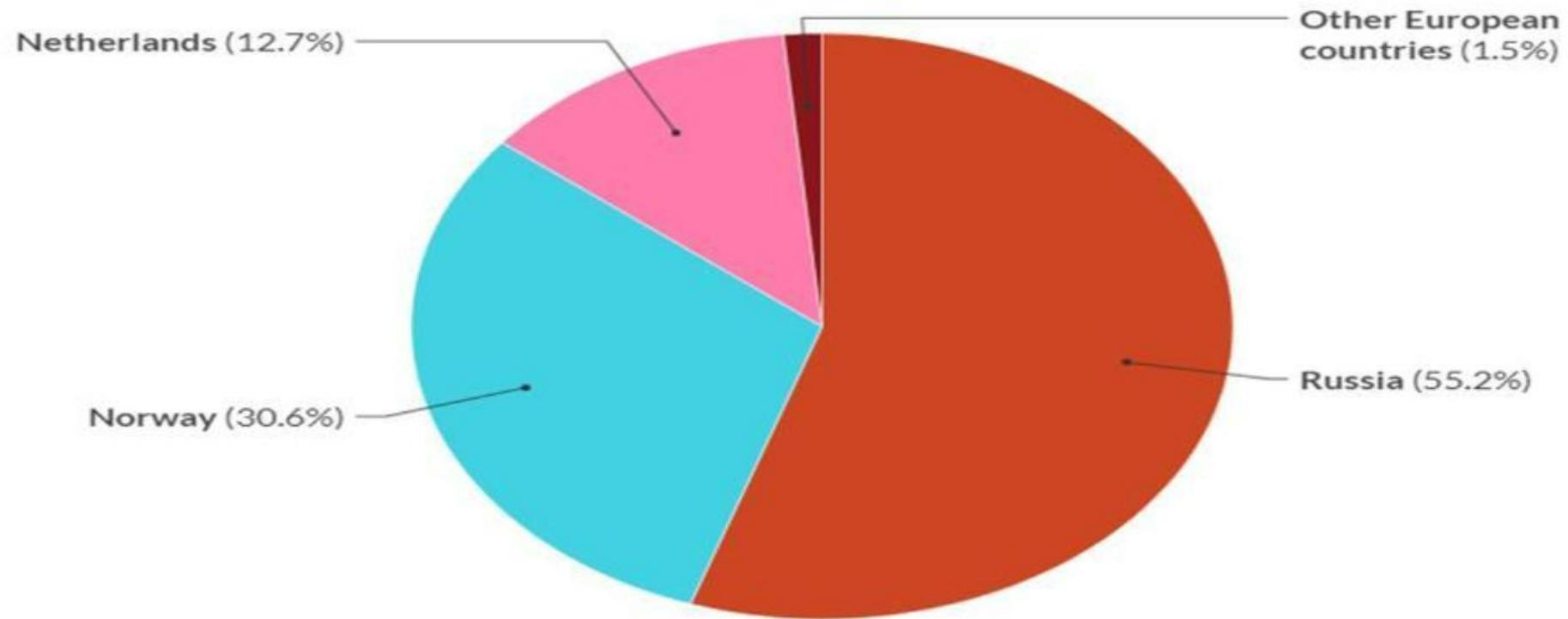
*Die in dieser Präsentation vertretenen Auffassungen spiegeln ausschließlich die persönlichen Ansichten des Verfassers wider und binden in keiner Weise die Europäische Kommission*

# Energiepolitik in Zeiten des Krieges



# Energiekrise? Zweifellos...

German gas imports, 2020



# Energiekrise?



## Annual change in Germany's Harmonized Index of Consumer Prices



Source: Destatis • By The New York Times

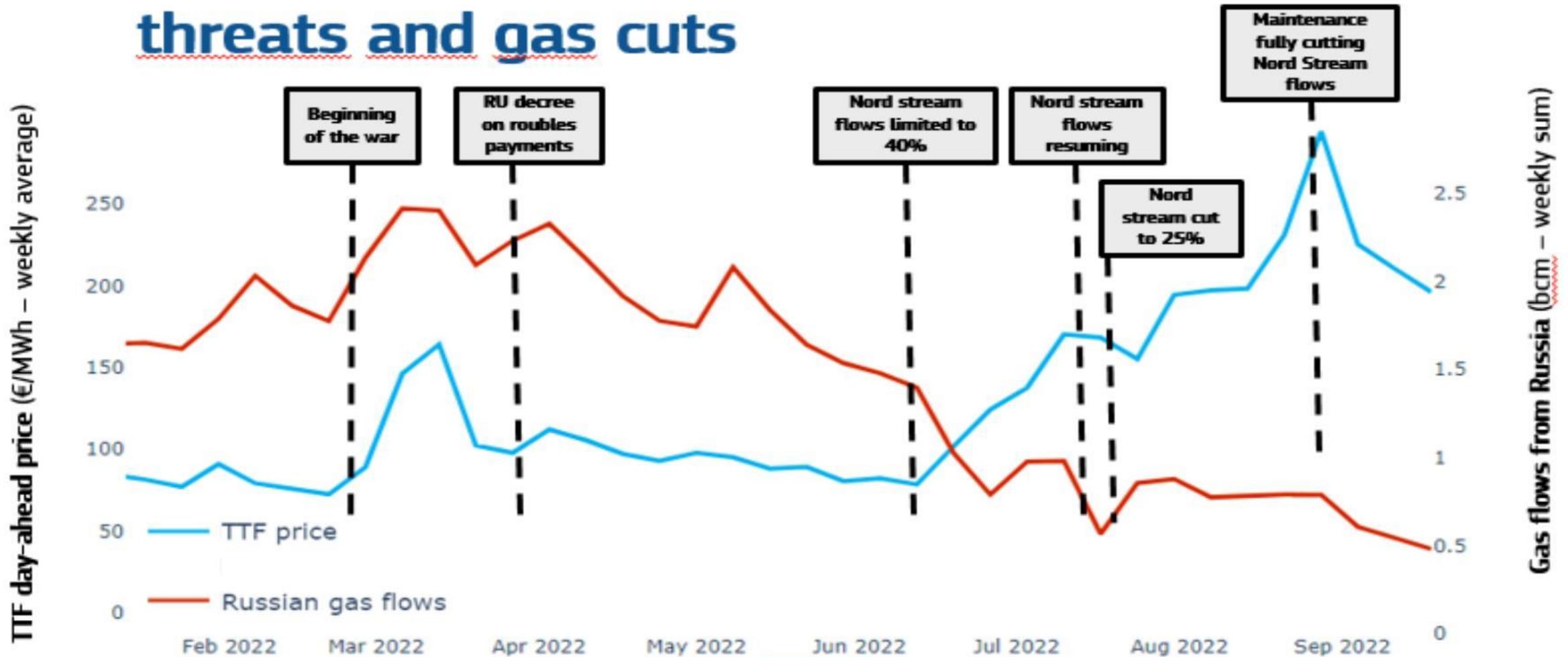
## European natural gas spot rises as Putin warns Nord Stream flows may be limited

- TTF day-ahead assessed at Eur154.20/MWh, NBP at 248.25 p/th
- Nord Stream renominations total 11.9 million cu m for July 21
- ‘I think Russia and Putin have caused a lot of confusion’: trader

# Energiekrise?



## Russian weaponisation of gas supply – TTF vs Russian threats and gas cuts



KAPITEL 1  
DIE WIRTSCHAFTSPOLITIK

## Artikel 122

*(ex-Artikel 100 EGV; ex-103a EGV-Maastricht: einst.)*

(1) Der Rat kann auf Vorschlag der Kommission unbeschadet der sonstigen in den Verträgen vorgesehenen Verfahren (?) im **Geiste der Solidarität** zwischen den Mitgliedstaaten über die der Wirtschaftslage angemessenen Maßnahmen beschließen, insbesondere falls **gravierende Schwierigkeiten in der Versorgung** mit bestimmten Waren, vor allem im Energiebereich, auftreten.

Richtlinie 98/93/EG des Rates vom 14. Dezember 1998 (Mindestvorräte an Erdöl und/oder Erdölerzeugnissen)

Council Regulation (EU) No 407/2010 of 11 May 2010 establishing a European financial stabilization mechanism

Council Regulation (EU) 2016/369 on the provisions of emergency support within the Union

COUNCIL REGULATION (EU) 2020/672 of 19 May 2020 on the establishment of a European instrument for temporary support to mitigate unemployment risks in an emergency (SURE)



- Ordentliche Gesetzgebung: Art. 194 AEUV, Parlament und Rat

VS.

- Zeitbegrenzte “Krisenmaßnahmen” nach Art. 122(1) AEUV
  - (nur) qualifizierte Mehrheit im Rat; Parlament gar nicht involviert
  - Drei Kernvoraussetzungen:
    - (1) *Addressiert eine Krisensituation*
    - (2) *Zeitlich begrenzt*
    - (3) *Enthält ein Element der Solidarität*



**Normale Gesetzgebung: Art. 194 AEUV, Parlament und Rat**

**=> Gasspeicherverordnung (EU) 2022/1032, Juni 2022**

**=> VO/RL: Strom-, Gas/H<sub>2</sub>-Märkte, Erneuerbare Energien, “Net Zero”, Biodiversität, etc.**

**Temporäre Kriseninstrumente nach Art. 122 AEUV**

**☐ Senkung der Gasnachfrage (EU) 2022/1032, August 2022**

**☐ Abschöpfung bei hohen Energiepreisen (EU) 2022/1854, 6.10.22**

**☐ Gaseinkauf, Referenzpreise, Solidaritätsmaßnahmen (EU) 2022/2576, 19.12.22**

**☐ Beschleunigter Ausbau erneuerbarer Energien (EU) 2022/2577, 19.12.22**

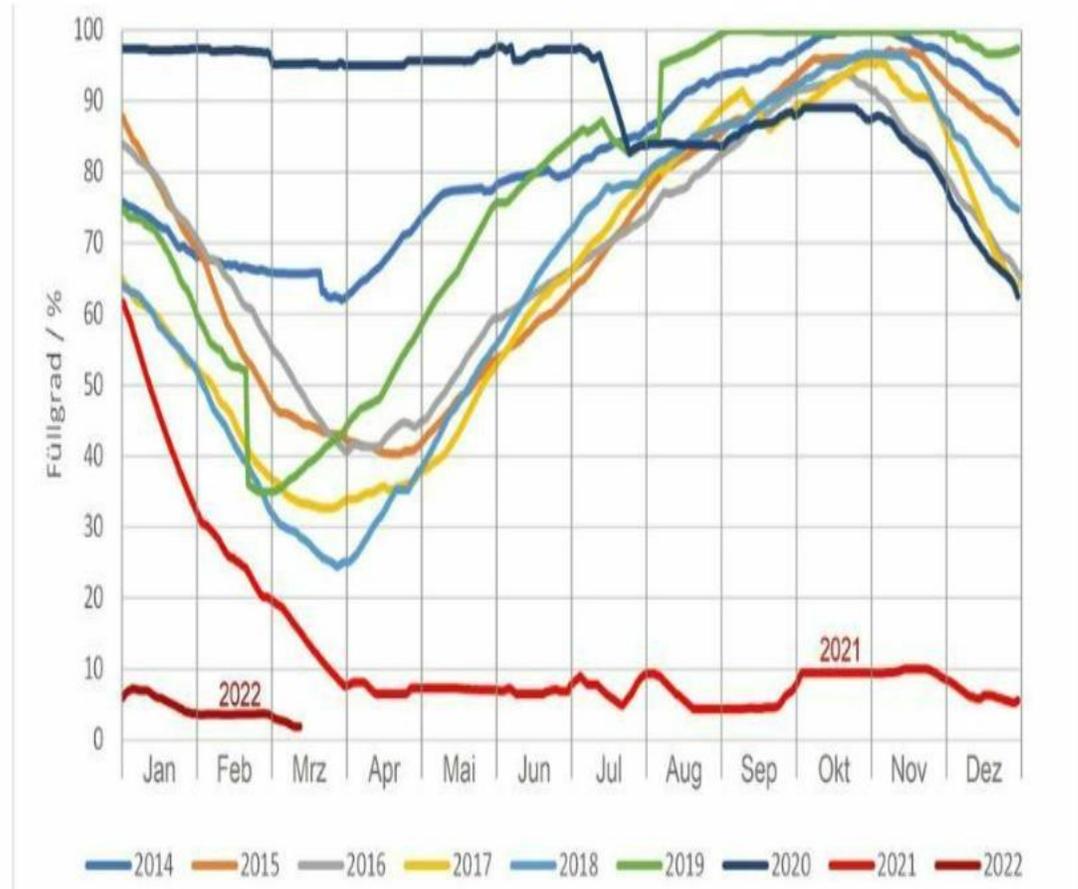
**☐ Marktkorrekturmechanismus Gas (EU) 2022/2578, 19.12.22**

# Problem: Genug Gas



# für den Winter?

## Systematisch: GAZPROM Germania fährt Gasspeicher leer



DIESE SANKTIONEN DROHEN

**„Wer mit Gas heizt, muss sich auf kalte Monate einstellen“**

## Art. 194-Verfahren (Rat and EP, Kodezision) - “High-Speed”

- **Gegenstand:**

- *Verbindliche Einspeicherpflichten*
- *Sicherheitszertifizierung von Speicherbetreibern*

- **Rechtsfragen:**

- *Grenzüberschreitende Speichernutzung?*
- *Fakultativ: Abkommen zwischen Mitgliedstaaten zur Lastenteilung*
- *KOM kann “Maßnahmen anordnen” um Füllstand zu sichern (6(a)(11))*
- *Speicherentflechtung – Enteignung?*

- **Anwendung/Zukunft:**

- *Umsetzungsbericht & neue Speicherziele angenommen*
- *In Kraft bis 12/2025*

## *Gemeinsame Senkung der Gasnachfrage*



## *Art. 122(1)-Verfahren (Rat)*

- **Gegenstand:**

- *Unverbindliche Zusage zur Verbrauchsreduktion (-15%)*
- *“Unionsalarm” (von Rat erklärt): verpflichtende Reduktion*

- **Rechtsfragen (s. auch C-675/22)**

- *Solidarität? => (+), alle gebunden*
- *Verhältnismäßigkeit => (+), abgestufte Pflichten*
- *Referenzperiode – bereits erbrachte Leistungen?*

- **Anwendung/Zukunft:**

- *Bereits als Art-122-Maßnahme verlängert bis 4/2024 (trotz EP-Kritik)*

## Les boulangeries grandes victimes de la crise énergétique

**BRUXELLES** Le secteur de la boulangerie est touché de plein fouet par la crise énergétique et de nombreux boulangers sont contraints de mettre la clé sous la porte.

Ces derniers jours, plusieurs boulangeries en Belgique ont été contraintes de fermer leurs portes. La raison? Un acompte d'énergie qui a explosé. Ce dimanche 25 septembre, la boulangerie Dumont, située à Venimont dans la province de Namur, a annoncé sur Facebook que ce serait son dernier jour d'activité. Preuve à l'appui, le responsable de l'établissement a expliqué que sa facture mensuelle d'électricité avait augmenté de plus de 500%. C'est malheureusement loin d'être un cas isolé. Aux quatre coins du pays, des boulangers sont contraints de mettre la clé sous la porte.



Belga / H. Kaghat

trices d'énergie, explique Albert Denoncin, le président de la Fédération des boulangers francophones. Chez les boulangers, les fours peuvent rester allumés à 240°C jusqu'à 12 heures par jour. Quant aux chambres froides, elles sont également in-

### QUELLES SOLUTIONS ?

De nombreux boulangers traversent donc une crise sans précédent. Comment peuvent-ils faire pour s'en sortir? En augmentant le prix du pain? Malheureusement, cela ne suffira pas, estime Albert Denoncin. Les gans iront dans les

vraient vendre ce pain entre 4,5 et 5€, mais on ne peut pas 'assassiner' les gens avec des coûts exorbitants», a quant à lui estimé au micro de RTLInfo Jonathan Mahy, boulanger-pâtissier à Châtelet.

Pour venir en aide à ses membres, la Fédération des

## Rekordgewinne bei RWE: Muss der Staat jetzt eingreifen?

von Florian Güßgen und Nele Husmann

11. August 2022, aktualisiert 11. August 2022, 10:20 Uhr



# Inflation



## Annual change in Germany's Harmonized Index of Consumer Prices



Source: Destatis • By The New York Times



Proposal for a

## **COUNCIL REGULATION**

**on a binding instrument to neutralise  
the huge oil, gas, coal and electricity  
output distortions**

**Regulation  
on a  
binding  
instrument to  
neutralise the**

**Huge  
oil, gas, coal and electricity  
output  
distortions**

## Art. 122(1) - Rat

- **Gegenstand:**

- *Verbindliche Spitzenlastreduktion (Strom) – bis 3/2023*
- *Stromerzeuger: Abschöpfung & Umverteilung an Kunden ab Börsenpreis €180*
- *Fossile Energieunternehmen: “Solidaritätsbeitrag” (33%, ex post)*
- *Erweiterte Befugnis zur Endkundenpreisregulierung (Abweichung von RL2019/944)*

- **Rechtsfragen:** *(T-755/22, T-759/22, T-795/22, T-802/22 und T-803/22)*

- *Komplexe Berechnung des Preises (“Hedging?”; interne Verkäufe?)*
- *Umgehung der Abstimmungsregeln – verkappte Steuer?*
- *Vertrauensschutz – Investitionssicherheit?*

- **Anwendung/Zukunft:**

- *Umsetzungsbericht alsbald; Preiskappung endet 6/2023 (Strom) 12/2023 (fossile)*
- *Streit: Aufnahme als Element des neuen Marktdesigns?*

## EU-Kolumne

### *Die EU greift mit einer „unsichtbaren Hand des Staates“ in den Gasmarkt ein*

Die EU-Kommission will die Marktkräfte bei der Gasbeschaffung aushebeln und hat dafür eine neue Plattform geschaffen. Und das Vorgehen könnte noch weitere Märkte treffen.

Kommentar von Christoph Herwartz

23.05.2023 - 10:51 Uhr



### Spain may cut electricity to France – media

April 18, 2022, 19:57 GMT



Madrid can't keep prices down at home without shutting off exports to its northern neighbor, a major newspaper claims

### Energy crunch threatens to shatter European unity, warns IEA boss

Fatih Birol says a continental scramble for winter fuel supplies would unleash a 'wild west scenario'



Art. 122(1) - Rat

- **Gegenstand:**

- *EU-Plattform zur Nachfrageaggregation; verpflichtende Teilnahme*
- *Preistransparenzmaßnahmen (Circuit-Breakers; ACER “LNG-Benchmark”)*
- **Standard-Solidaritätsregeln für den Krisenfall (Gas):** *Standard-Lieferpflichten (auch LNG); Beschränkung “geschützter Kunden” (Schwimmbäder raus); KOM-Kompetenz zur Entscheidung bei Blockaden grenzüberschreitender Stromflüsse*

- **Rechtsfragen:** *T-1/23 und T-1/23R*

- *Schnellvergabe der Gasplattform – gerechtfertigt: EuG zunächst: (-), dann (+)*
- *Problematische Beschränkung der Solidarität (23(2) – “kritische Infrastruktur”)?*

- **Anwendung/Zukunft:**

- *Bericht: 1.10.23; Geltung bis 30.12.23*
- *Aggregationsplattform: neuer “122” oder in Art. 194-VO? LNG-Benchmark: in “REMIT”-Revision 2023; Solidaritätsregeln: Ins Gas/H2-Paket? Später?*

Problem:

Zu lange



Genehmigungsverfahren



Art. 122(1) - Rat

- **Gegenstand:**

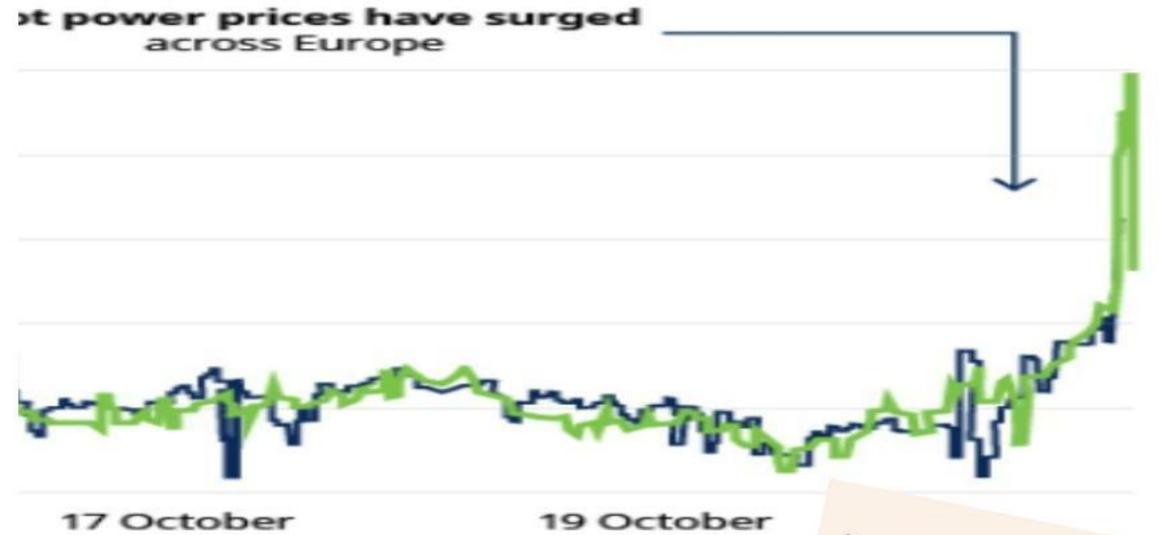
- *Solar: Genehmigung in 3 Monaten; < 50 kW 1 Mon.*
- *“Repowering”:* 6 Monate für Genehmigung; 3 Monate für Netzanschluss
- *Wärmepumpen: 1 Mon.< 50MW, etc.*
- *Überragendes öffentliches Interesse: Vermutet für Planung, Konstruktion und Betrieb EE-Anlagen; vereinfachte Verfahren (Vogelschutz, FFH, UVP RLen etc.)*

- **Rechtsfragen:** (Klagen in Vorbereitung)

- *Europarechtlich – Umgehung, systematische Brüche mit Umweltgesetzgebung?*
- *Völkerrechtlich - Vereinbarkeit mit Umweltkonventionen?*

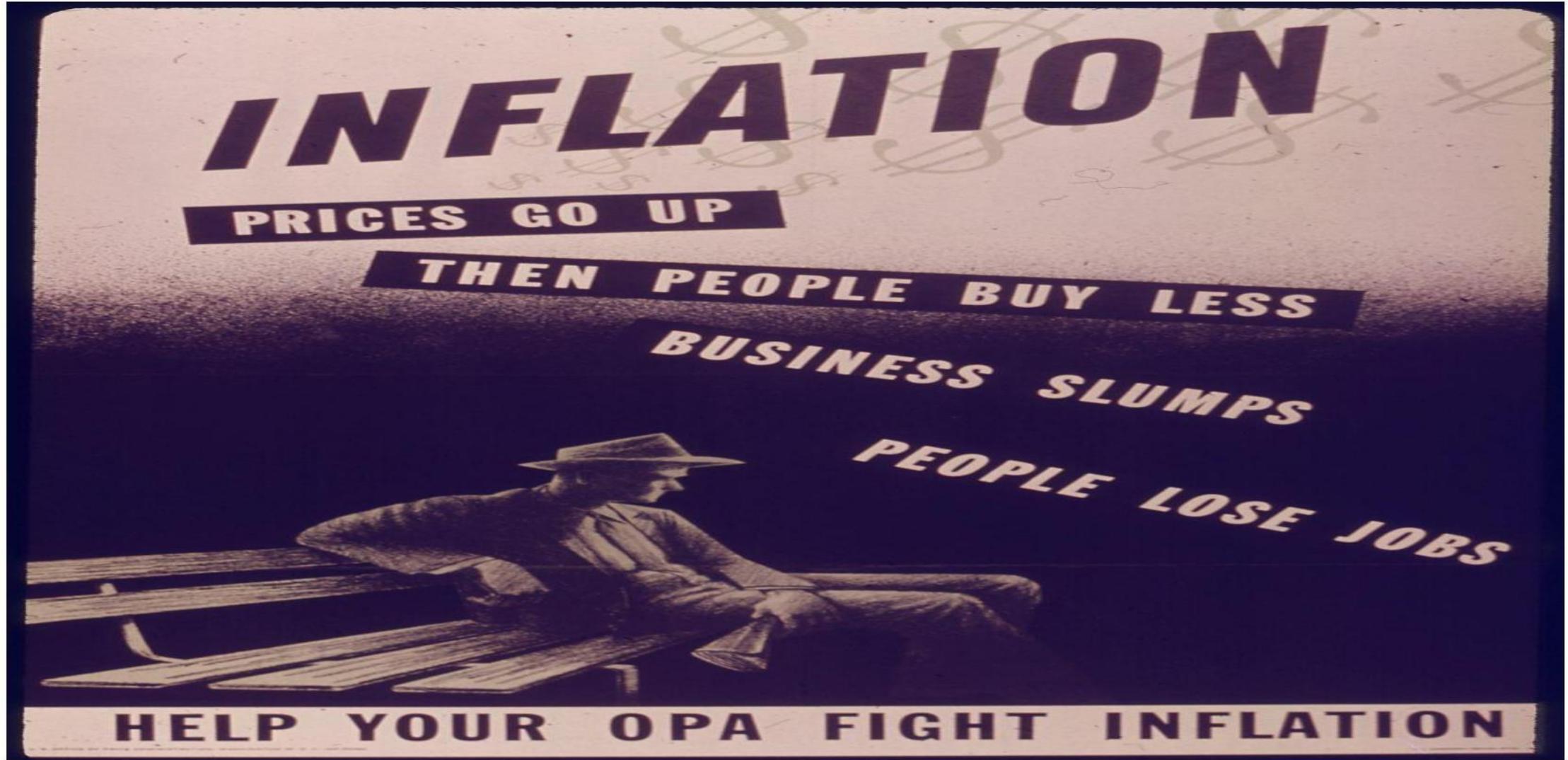
- **Anwendung/Zukunft:**

- *Bericht: 12/23; Geltung bis 6/2024*
- *Teilweise überführt in Erneuerbare Energien RL (aber blockiert); BiodiversitätsVO?*



FINANCE  
**France asks the Eurogroup to decouple the price of electricity from gas**

Le Maire said the crisis was “unfair, inefficient and costly” for citizens and businesses. He said he and his Spanish counterpart, Nadia Calviño, would ask the European Commission for better regulation of the bloc’s natural gas stocks and reform of EU rules to reduce price volatility.



# “Gas price cap” – was meinen wir?

1. Wholesale or retail “cap”?  
(Gaspreisbremse, “Wumms”)

2. Gas cap or Gas subsidy?  
(Iberian model)

Lower prices by eliminating barriers to internal market?

Export bans (RO & Co);  
“political” bidding Zones;  
odorisation etc.

7. Joint purchasing  
(non-binding tendering?  
Or also Purchasing?  
Mandatory?)

8. Price cap after emergency  
(not if markets still working?)

3. Price cap via import ban?  
(RU? Others? LNG?  
only)

5. Import price cap  
(RU? All?)

Activate Demand Reduction?

Declare EU Alert

9. “Hard” price CAP at hubs  
(Impact: LTCs?)

10. “Soft”/dynamic hub price CAP  
(LTCs?FSR-model)

4. Price cap via tariffs /levy?  
(RU? Others? LNG?)

6. Cap through Diplomacy  
(Who?)

11. ‘Circuit Breakers’ at hubs  
(Short-term? Mid term?)

12. Better Benchmarks for gas prices  
(Possible/Imposed?)

Art. 122(1) - Rat

- **Gegenstand:**

- *Kappung von preissetzenden Gaspreisderivaten (alle "VTPs", VO 2023/736)*
- *Auslöser: nur "TTF"-Preis (>€180, 3 Tage)*
- *Nur bei extrem hohen Preisen (wie 8/2022) und Abkopplung vom Weltmarktpreis*
- *Umfangreiche Prüf- und Deaktivierungsmechanismen; zeitbeschränkt*

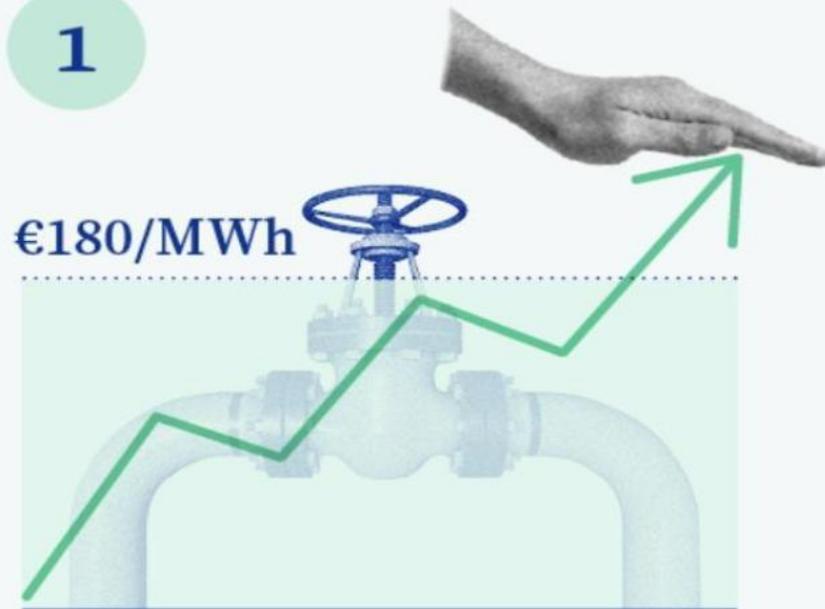
- **Rechtsfragen:**

- *Auswahl der Referenz-Derivate*
- *Nutzung privater Daten für invasive Maßnahmen*
- *Deaktivierung durch Kommission schon vor Auslösung?*
- *Auswirkung auf bestehende Verträge?*

- **Anwendung/Zukunft:**

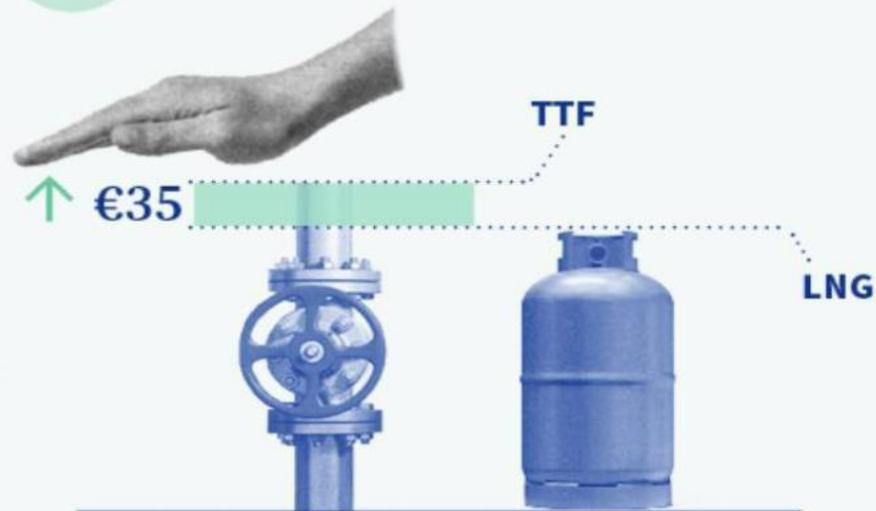
- *Geltung bis 2/2024; bei Weitem unstrittenste Maßnahme*

1



→ The month-ahead price on the Title Transfer Facility (TTF) exceeds **180€/MWh** for **three working days**

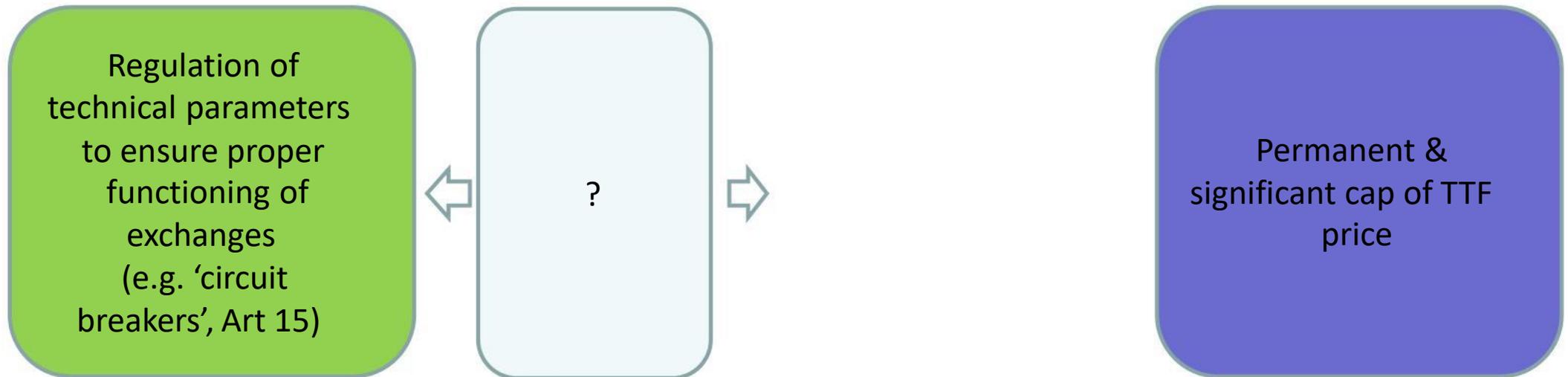
2



→ The month-ahead **TTF price is 35€ higher** than a reference price for LNG on global markets for the same **three working days**



## *Regulatory TTF interventions: Legal risks for existing gas supply contracts*





# EU chief announces electricity market overhaul amid 'skyrocketing' prices

By Frédéric Simon and Nikolaus J. Kurmayer | EURACTIV  Jun 10, 2022 (updated:  Jun 13, 2022)





ETS

Effort Sharing State Aid - CEEAG

LULUCF

RFNBOs

Transport fuels directive

**Price Toolbox**

**Demand Reduction**

**RePower Plan**

**Permitting**

**Calculating Windfall Profits**

Methane Emissions

EIB financing criteria

Taxonomy

Recovery Fund Criteria

**Demand Aggregation Platform**

**Sharing gas in crisis**

RED II - Additionality

**Storage obligations**

**Joint Purchasing**

CBAM

RED II - Forest Biomass

**Circuit Breakers**

Energy Taxation Directive

**Price caps**

**TTF Benchmarking**

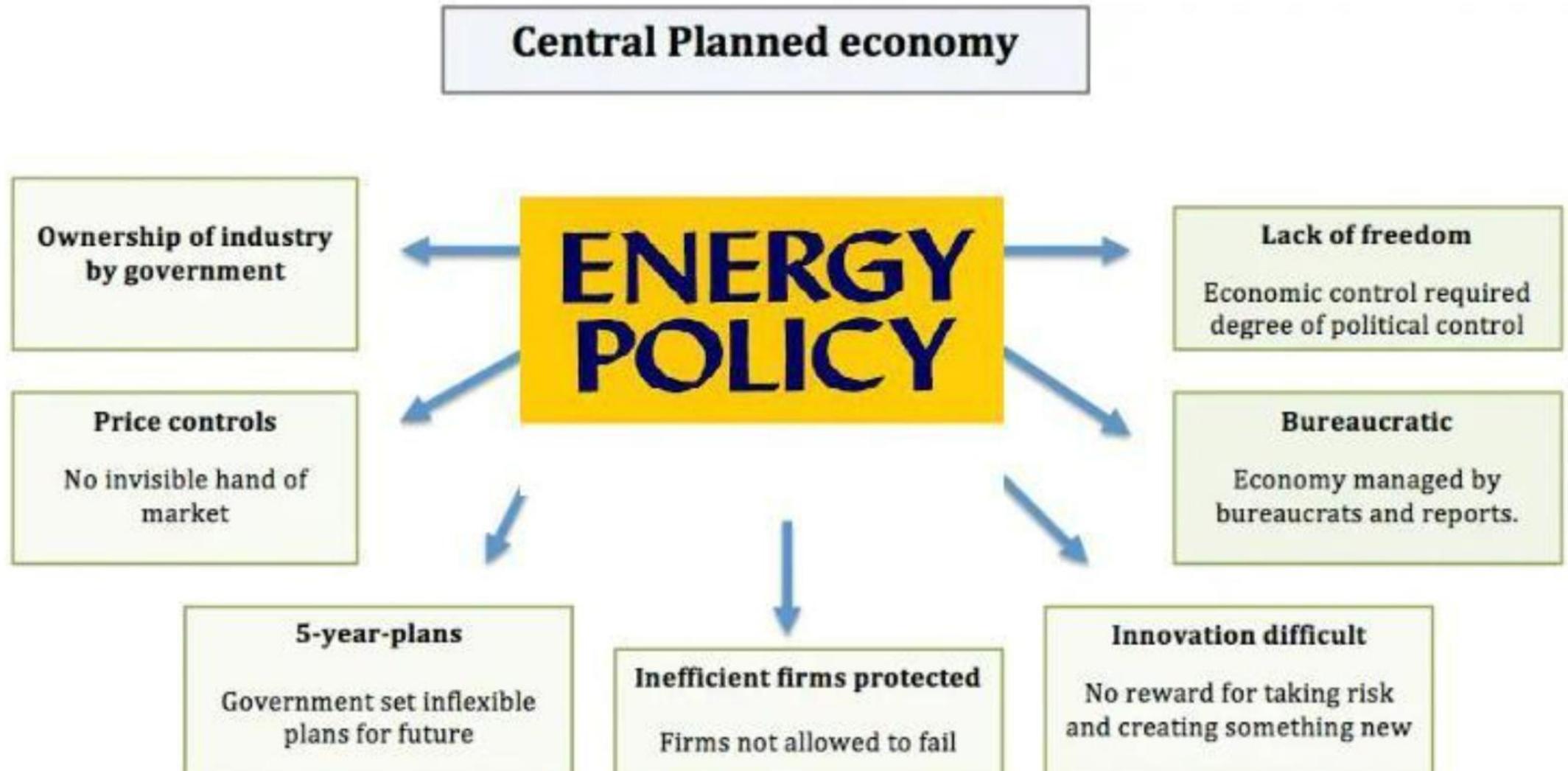


**Energy Market  
Regulator**

**Energy Market  
Regulator  
Green Deal Regulator**

**Energy Market  
Regulator  
Green Deal Regulator  
Energy Crisis Regulator**





- *Unbestreitbares Vorliegen einer ernststen **Krise**; alle Maßnahmen spiegeln **Solidariät** wider; zeitlich begrenzt*
- ***Notwendigkeit schnellen Handelns** in Krisensituationen unbestreitbar*
- *Nötige Regeln zT sehr **technisch** – schnelles Handeln für Parlament schwierig*



- ***Umgehung von Entscheidungsverfahren** (zB Steuerentscheidungen?)*
- ***Zeitliche Begrenzung** durch Verlängerungen umgehbar?*
- ***“Maßnahmen”**: Erlaubt Art. 122 alle “Maßnahmen” – auch Änderungen von 194-er Parlagsgesetzen?*
- ***Demokratieprinzip**: Änderung von Parlagsgesetzen ohne Parlagenteilnahme? (Lösung zB: ex-post-Kontrolle durch Parlag in best. Frist?)*



Thank you very much

**Dr Oliver Koch**  
**European Commission**  
**DG Energy – Legal Unit**  
**Oliver.Koch@ec.Europa.eu**  
**+32 229 87302**

2. ENERGIERECHTSTAG IN NRW

25. MAI 2023 | VERANSTALTUNGSZENTRUM DER RUB

# EUROPÄISCHES ENERGIERECHT IN DER KRISE?