

Vertrag

über die Planung, Errichtung und den Betrieb eines
Hochgeschwindigkeitsnetzes für die Bereitstellung von
Breitband-Internetanschlüssen

(Breitbandausbauvertrag)

zwischen

Gemeinde/Stadt/Landkreis

...

– nachstehend „Kommune“ genannt –

und

– nachstehend „Netzbetreiber“ genannt –

- nachstehend gemeinsam auch „Vertragsparteien“ genannt -

Präambel

- (1) Ziel der Kommune ist der Aufbau eines Hochgeschwindigkeitsnetzes (Netz der nächsten Generation, NGA-Netz) in der Gemeinde bzw. in den Ortsteilen bzw. im Ortsteil¹
- (2) Der Netzbetreiber ist von der Kommune im Wege eines vorangegangenen, wettbewerblichen Verfahrens entsprechend den Vorgaben der Richtlinie zur Förderung des Aufbaus von Hochgeschwindigkeitsnetzen in Gewerbe- und Kumulationsgebieten in Bayern (Bekanntmachung des Bayerischen Staatsministeriums für Wirtschaft, Infrastruktur, Verkehr und Technologie vom 22. November 2012), nachfolgend kurz „Förderrichtlinie“, ermittelt und ausgewählt worden, um das NGA-Netz im Erschließungsgebiet mit Hilfe einer Zahlung zum Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke aufzubauen und zu betreiben.

§ 1 Gegenstand des Vertrages

- (1) Gegenstand des Vertrages ist die Planung, Errichtung und der Betrieb eines NGA-Netzes im Erschließungsgebiet durch den Netzbetreiber. Die Kommune zahlt dem Netzbetreiber zur Deckung seiner Wirtschaftlichkeitslücke einen Ausgleich.
- (2) Das Netz muss geeignet sein, die Qualitäts- und Leistungsanforderungen gemäß 1.3 der Förderrichtlinie zu erfüllen. Die Umsetzung dieser Anforderungen, insbesondere Inhalt und Umfang der vom Netzbetreiber konkret zu erbringenden Leistungen sowie die zu versorgenden Unternehmen mit einem gesteigerten Bedarf, ergeben sich aus diesem Vertrag und der abgestimmten Leistungsbeschreibung (**Anlage 1**). Das Erschließungsgebiet und die neu zu errichtende Infrastruktur ist in der **Anlage 2** zu diesem Vertrag dargestellt.

§ 2 Ansprechpartner im Vertragsvollzug

- (1) Bei der Kommune ist Ansprechpartner
- (2) Beim Netzbetreiber ist Ansprechpartner

§ 3 Vertragsgrundlagen

Vorrangige Vertragsgrundlage ist dieser Vertrag nebst Anlagen. Nachrangig und in der Reihenfolge der Aufzählung werden das Angebot des Netzbetreibers, die Leistungsbeschreibung aus der Ausschreibung und die Förderrichtlinie einbezogen.

¹ Unzutreffendes streichen.

§ 4 Pflicht des Netzbetreibers zur Herstellung des NGA-Netzbetriebes

- (1) Der Netzbetreiber verpflichtet sich, unverzüglich nach Abschluss dieses Vertrages alle Maßnahmen zur Vorbereitung und Realisierung der zum Aufbau des Netzbetriebs erforderlichen technischen Arbeiten gemäß den in § 3 genannten Vertragsgrundlagen einzuleiten und den NGA-Netzbetrieb innerhalb von 12 Monate nach Inkrafttreten des Vertrages (§ 18) herzustellen.
- (2) Der Netzbetreiber erbringt seine vertraglichen Leistungen nach den anerkannten Regeln der Technik und den behördlichen Vorschriften, die zum Zeitpunkt der Abnahme der jeweiligen Leistungen gelten. Die vom Netzbetreiber neu zu errichtende Infrastruktur (Anlage 2) ist Scheinbestandteil im Sinne von § 95 BGB.
- (3) Der Netzbetreiber hat im eigenen Zuständigkeitsbereich die tatsächlichen und rechtlichen Voraussetzungen zu schaffen, damit der Aufbau des NGA-Netzes erfolgen kann. Er versichert, dass er Betreiber öffentlicher Telekommunikationsnetze im Sinne des § 3 Nr. 27 des Telekommunikationsgesetzes (TKG) ist und für das Erschließungsgebiet über Erlaubnisse zur Benutzung öffentlicher Wege für die Errichtung von Telekommunikationslinien (wegerechtliche Nutzungsberechtigung gem. §§ 68, 69 TKG) verfügt.
- (4) Der Netzbetreiber wird binnen 6 Wochen nach Vertragsabschluss einen Projektplan übermitteln, sofern er diesen nicht bereits zusammen mit seinem Angebot vorgelegt hat. Aus dem Projektplan muss sich die geplante zeitliche Umsetzung des Netzaufbaus ergeben und die damit zusammenhängenden Planungs- und Realisierungsschritte sowie der Inbetriebnahmetermin.
- (5) Sollten sich im Rahmen der Realisierung Umstände ergeben, die den Inbetriebnahmetermin verzögern, hat der Netzbetreiber die Kommune hierüber unverzüglich, spätestens innerhalb von vier Wochen nach Kenntnis der Verzögerung zu informieren und den neuen Inbetriebnahmetermin mitzuteilen. Sofern Probleme bei der Standort- und Wegesicherung auftreten, unterstützt die Kommune den Netzbetreiber bei Verkehrswegen in deren Baulast und bei kommunalen Liegenschaften im Rahmen ihrer rechtlichen Möglichkeiten bei der Beseitigung.

§ 5 Pflicht des Netzbetreibers zur Aufrechterhaltung des Netzbetriebes

- (1) Der Netzbetreiber verpflichtet sich, die Breitbandinfrastruktur für einen Zeitraum von sieben Jahren ab dem Zeitpunkt der Fertigstellung und Inbetriebnahme entsprechend dem Vertrags- und Verwendungszweck und in Übereinstimmung mit der Förderrichtlinie zu verwenden (Zweckbindungsfrist) und den Netzbetrieb für diesen Zeitraum aufrecht zu erhalten.
- (2) Der Netzbetreiber ist berechtigt, sein Telekommunikationsangebot den aktuellen Entwicklungen der Technik und des Marktes anzupassen und die Breitbandversorgung durch vergleichbare oder technisch weiterentwickelte Produkte zu ersetzen bzw. zu ergänzen.

§ 6 Pflicht des Netzbetreibers zur Gewährung eines offenen Netzzugangs auf Vorleistungsebene

- (1) Der Netzbetreiber muss entsprechend Ziffer 4.3.2 der Förderrichtlinie einen effektiven Zugang Dritter zum NGA-Netz auf Vorleistungsebene für einen Zeitraum von mindestens sieben Jahren gewährleisten. Das Netz muss alle verschiedenen Arten von Netzzugängen bieten, die Betreiber nachfragen könnten, insbesondere
- entbündelten Zugang zur Anschlussleitung
 - Bitstromzugang
 - Zugang zur unbeschalteten Glasfaser
 - Zugang zu Straßenverteilerkästen, insbesondere KVZ
 - Zugang zu Leerrohren

Sofern neue passive Infrastrukturelemente (z.B. Kabelschächte und Masten) geschaffen wurden, ist der Zugang ohne zeitliche Beschränkung auch über die Zweckbindungsfrist hinaus zu gewährleisten.

- (2) Die Zugangsverpflichtung umfasst darüber hinaus die Verpflichtung zur Kollokation. Der Netzbetreiber hat Zugangsnachfragern alle Informationen bereit zu stellen, die für die entsprechende Zugangsleistung erforderlich sind, insbesondere Informationen zu technischen Spezifikationen, Netzmerkmalen, Bereitstellungs- und Nutzungsbedingungen, sowie Anfragen über die zu zahlenden Entgelte und Zugangsnachfragen zeitnah zu beantworten. Zugangsvereinbarungen müssen auf objektiven Maßstäben beruhen, nachvollziehbar sein, einen gleichwertigen Zugang gewähren und den Geboten der Chancengleichheit genügen. Sie unterliegen der Schriftform.
- (3) Die Zugangsvarianten werden vom Netzbetreiber gemäß der/den nachfolgend angekreuzten Varianten gesichert:

FTTH-/FTTB-Netz: entbundelter Zugang zur Glasfaseranschlussleitung, Bitstromzugang, Zugang zur unbeschalteten Glasfaser, Zugang zu Leerrohren

FTTC-Netz: Zugang zur unbeschalteten Glasfaser, Zugang zu Leerrohren, Bitstromzugang, entbundelter Zugang zu Straßenverteilerkästen

Kabelnetz: Zugang zur unbeschalteten Glasfaser, Zugang zu Leerrohren und Bitstromzugang

ADSL-Breitbandnetz: entbundelter Zugang zum Teilnehmeranschluss, Bitstromzugang

drahtloses Netz: Zugang zu Masten, Bitstromzugang, Zugang zu den Backhaul-Netzen

Satellitennetz: Bitstromzugang

Sonstiges: _____

Die Verpflichtung des Netzbetreibers zur Gewährleistung einzelner Zugangsvarianten entfällt,

- wenn diese aufgrund der vom Netzbetreiber eingesetzten Technik nicht bzw. technisch nicht mehr realisiert werden können,
- die EU-Kommission für den Einzelfall oder generell entschieden hat, dass das Entfallen der Zugangsvariante(-n) mit der Förderrichtlinie vereinbar ist und
- die Bundesnetzagentur (BNetzA) über diese Einschränkung in Kenntnis gesetzt worden ist.

- (4) Die Vorleistungsprodukte sind auf eine entsprechende Nachfrage eines Wettbewerbers innerhalb einer angemessenen Frist aus dem bestehenden Produktportfolio des Netzbetreibers anzubieten oder gegebenenfalls zu entwickeln. Bei einer konkreten Zugangsnachfrage zur passiven Infrastruktur liegt die Angebotsfrist bei vier Wochen (entsprechend § 77b Abs. 2 TKG). Bei der erstmaligen Nachfrage nach einem Zugang zur aktiven Infrastruktur (Bitstrom) ist eine Angebotsfrist von drei Monaten angemessen (entsprechend § 22 Abs. 1 TKG). Die tatsächliche erstmalige Bereitstellung wird dann in der Regel noch eine gewisse Zeit für die konkrete technische Verabredung, dem Interoperabilitätstest und die physikalische Bereitstellung erfordern. Jedoch kann sich der Netzbetreiber nicht auf rein innerbetriebliche Gründe, wie Produktzyklen, berufen.
- (5) Wird der Netzbetreiber nach Ablauf der Bindungsfrist für das Zielgebiet von der Bundesnetzagentur als Betreiber mit beträchtlicher Marktmacht eingestuft, verlängert sich die Zugangsverpflichtung, solange er den Netzbetrieb aufrechterhält und die Einstufung nicht aufgehoben wird. Weitergehende Zugangsverpflichtungen bleiben unberührt.

§ 7 Vorleistungspreise

- (1) Der Netzbetreiber ist verpflichtet, den Vorleistungspreis für den Netzzugang an den durchschnittlichen Vorleistungspreisen, die in wettbewerbsintensiveren Regionen für gleiche oder vergleichbare Zugangsleistungen verlangt werden, bzw. an den Vorleistungspreisen, die von der BNetzA für gleiche oder vergleichbare Zugangsleistungen festgelegt oder genehmigt worden sind, zu orientieren. Hierbei sind die Kostenstrukturen vor Ort zu berücksichtigen.
- (2) Hat die BNetzA noch kein reguliertes Entgelt verbindlich für ein Vorleistungsprodukt für den Netzzugang festgesetzt, wird dem Netzbetreiber Gelegenheit gegeben, sich innerhalb einer Frist von drei Monaten mit dem Anbieter, der den Netzzugang auf Vorleistungsebene im konkreten Fall begehrt, über den Vorleistungspreis zu einigen. Kommt innerhalb von drei Monaten keine Einigung zu Stande, kann die Kommune dem Netzbetreiber den Vorleistungspreis für dieses Vorleistungsprodukt verbindlich vorgeben. Die Vorgabe darf nur auf Basis eines Gutachtens, das im Einvernehmen mit der zuständigen Regierung in Auftrag gegeben wurde und zu dem der BNetzA Gelegenheit zur Stellungnahme gegeben wurde, erfolgen. Das Gutachten hat dabei sämtliche Aufwendungen, Investitionen und Ausgaben des Netzbetreibers zu berücksichtigen und basiert auf der Darstellung der Wirtschaftlichkeitslücke nach 4.3.5 der Förderrichtlinie. Falls der Vorleistungspreis, den die Kommune vorgibt oder auf den sich die Anbieter nach Gutachtensvorlage einigen, geringer ist als der vom Netzbetreiber ursprünglich geforderte und nicht der Freistaat Bayern die Kosten des Gutachtens trägt, erstattet der Netzbetreiber der Kommune die Kosten des Gutachtens.
- (3) Sobald der Vorleistungspreis für den Netzzugang festgelegt ist, ist dieser durch den Netzbetreiber der Kommune zur Veröffentlichung auf dem zentralen Onlineportal www.schnelles-internet.bayern.de mitzuteilen.

§ 8 Absicherung der Pflichten des Netzbetreibers

Unabhängig von weitergehenden gesetzlichen und/oder vertraglichen Rechten stehen der Kommune folgende Rechte zu:

- (1) Im Fall der schuldhaften Verzögerung der Bereitstellung nach § 4 Abs. 1 aus Gründen, die im Risiko- und Verantwortungsbereich des Netzbetreibers liegen, zahlt der Netzbetreiber für jede angefangene Woche eine Vertragsstrafe wie folgt:
 - 9.-16. Woche des Verzugs: pro vollendete Woche 0,2 % der Ausgleichszahlung nach § 10;
 - ab der 17. Woche: pro vollendete Woche 0,5 % der Ausgleichszahlung nach § 10.

Insgesamt beträgt die zu zahlende Vertragsstrafe maximal 5 % der Ausgleichszahlung nach § 10².

² **Optional.** Soweit keine Vertragsstrafen vereinbart werden, wird empfohlen den Absatz im Vertragstext zu belassen und statt des Textes einzufügen: „- Vertragsstrafen werden nicht vereinbart

- (2) Liegen wichtige Gründe nach § 18 Abs. 2 vor, so hat der Netzbetreiber der Kommune eine Vertragsstrafe zu zahlen, auch wenn die Kommune ihr Rücktrittsrecht nach § 18 Abs. 2 ganz oder teilweise ausübt. Die Höhe der Vertragsstrafe beträgt das 50-fache des Wertes der angebotenen, versprochenen oder gewährten Geschenke oder sonstiger Vorteile in Korruptionsfällen, bzw. das 50-fache der ersparten Aufwendungen oder des verursachten Schadens in den übrigen Fällen des § 18 Abs.2, höchstens jedoch 10 v.H. der Ausgleichszahlung. Ist ein Wert im Sinne von Satz 2 nicht feststellbar, beträgt die Vertragsstrafe 10 v.H. der Ausgleichszahlung. Geringfügige Vorteile ziehen keine Vertragsstrafe nach sich. Schadensersatzansprüche bleiben unberührt.
- (3) Im Falle der ganz oder teilweisen Nichteinhaltung der Pflichten nach § 5 (Netzbetrieb) und/oder § 6 (offener Netzzugang) und/oder § 7 (Vorleistungspreise) und/oder § 12 (Dokumentation etc.) stellt der Netzbetreiber die Kommune auf Anforderung von allen Ansprüchen Dritter frei, die gegen die Kommune wegen der vorgenannten Pflichtverletzung geltend gemacht werden und erstattet des Weiteren die ggf. notwendigen Kosten der Verteidigung.
- (4) Droht der Kommune aufgrund von Pflichtverletzungen des Netzbetreibers der Verlust der Förderung, ist der Netzbetreiber des Weiteren verpflichtet, im Rahmen des wirtschaftlich Angemessenen alle Erklärungen abzugeben und Maßnahmen vorzunehmen, die den möglichen Schadenseintritt durch Rückforderung der Förderung ausschließen und/oder minimieren.

§ 9 Eigenleistungen der Kommune³

Die Kommune erbringt folgende Eigenleistungen:

Die Kommune unterstützt den NGA-Ausbau durch den Netzbetreiber dadurch, dass sie diesem einzelne Lichtwellenleiterpaare /Kabelleerrohre /Raum im Kabelleerrohr für den Einzug eines Glasfaserkabels (sog. Ductspace) überlässt. Der Netzbetreiber nutzt diese Infrastruktur für die Herstellung des NGA-Netzes im Zielgebiet. Die Einzelheiten der Überlassung, insbesondere Entgeltfragen und Regelungen zur Wartung, Instandhaltung und Entstörung der Infrastruktur werden in einem eigenen Vertrag geregelt.

[anderes/zusätzliches Modell⁴]

§ 10 Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke

- (1) Der Netzbetreiber kann nach eigenen Angaben bedarfsgerechte Breitbanddienste im Zielgebiet nicht ohne finanzielle Beteiligung Dritter zu marktüblichen Bedingungen anbieten. Er hat dargestellt, dass ihm unter Berücksichtigung der voraussichtlichen Betriebseinnahmen im vereinbarten Netzbetriebszeitraum und der ggf. in diesem

³ **Optional.** Soweit keine Eigenleistungen erbracht werden, wird empfohlen den Paragraphen im Vertragstext zu belassen und statt des Textes einzufügen: „- Eigenleistungen werden nicht erbracht -“.

⁴ Es wird empfohlen, die Einzelheiten in einer Anlage (dann Anlage 3) zum Vertrag zu regeln.

Vertrag vereinbarten Eigenleistungen der Kommune nach Abzug der voraussichtlichen laufenden Betriebskosten, einschließlich der Investitionskosten, eine Wirtschaftlichkeitslücke in Höhe von EUR (in Worten:...) entsteht.

- (2) Die Kommune gleicht dem Netzbetreiber dessen Wirtschaftlichkeitslücke gemäß Absatz 1 aus.
- (3) Der Netzbetreiber verpflichtet sich, die mit diesem Vertrag verfolgten Ziele und die Vorgaben der Förderrichtlinie einzuhalten. Er verpflichtet sich insbesondere,
 - die Kommune bei der Erstellung eines Finanzierungsplans zum Nachweis der gesicherten Gesamtfinanzierung des Projekts gegenüber der Bewilligungsbehörde und Rechtsaufsichtsbehörde zu unterstützen sowie
 - die zum Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke geleisteten Zahlungen nur zweckentsprechend und gemäß den Bedingungen dieses Vertrages und unter Einhaltung der Förderrichtlinie zu verwenden.
- (4) Der Netzbetreiber versichert, dass er etwaigen rechtskräftigen Entscheidungen der Europäischen Kommission zur Rückforderung ihm zum Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke geleisteter Zahlungen vollständig nachkommen wird.
- (5) Durch den Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke erhält die Kommune keinerlei Eigentum oder Eigentumsrechte an den technischen Anlagen des Netzbetreibers.

§ 11 Fälligkeit der Zahlung

- (1) Die Auszahlungen an den Netzbetreiber erfolgen in Teilzahlungen, die bei vertragsgemäßer Leistungserbringung des Netzanbieters zu folgenden Zeitpunkten fällig werden:
 - 1) Teilzahlung i. H. v. 25 % des an den Netzbetreiber zum Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke zu bezahlenden Betrags, nach Abschluss der Planungsleistungen und der Wegesicherung (inkl. Tiefbau- und Netzplanung, Gesamtabschluss technische Netzplanung), fällig 30 Tage nach Zugang einer prüffähigen Rechnung über den von der Kommune zu zahlenden Teilbetrag. Hat die Kommune berechtigte Zweifel daran, dass die Leistungen tatsächlich erbracht wurden, hat der Netzbetreiber der Kommune auf Anforderung die entsprechenden Zustimmungen der Wegebausträger nach § 68 TKG und die sonst ggf. erforderlichen Genehmigungen für die Errichtung des Netzes vorzulegen.
 - 2) Teilzahlung i. H. v. 25 % des an den Netzbetreiber zum Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke zu bezahlenden Betrages, nach Abschluss der Tiefbauarbeiten (Kabelkanalanlage fertig gestellt, ggf. Glasfaser eingezogen), fällig 30 Tage nach Zugang einer prüffähigen Rechnung über den von der Kommune zu zahlenden Teilbetrag. Es steht dem Netzbetreiber frei, diesen Betrag nicht gesondert, sondern zusammen mit dem gemäß nachfolgendem Spiegelstrich benannten Betrag in Rechnung zu stellen. Hat die Kommune berechtigte Zweifel daran, dass die Tiefbauleistungen tatsächlich bereits

erbracht wurden, hat der Netzbetreiber der Kommune auf Anforderung geeignete Nachweise hierfür zu erbringen.

- 3) Restzahlung i. H. v. 50 % bzw. 75 % des an den Netzbetreiber zum Ausgleich der Wirtschaftlichkeitslücke zu bezahlenden Betrags, fällig 30 Tage nach Zugang einer prüffähigen Rechnung über den von der Kommune zu zahlenden Teilbetrag, vollständiger Inbetriebnahme und Fertigstellung des NGA-Netzes im Zielgebiet.
- (2) Unmittelbar nach Herstellung der Breitbandversorgung übersendet der Netzbetreiber der Kommune eine Mitteilung über den Abschluss der Baumaßnahme (Fertigstellungsmitteilung) und das Ergebnis der Qualitätsprüfung hinsichtlich der tatsächlich realisierten Bandbreiten. Soweit die Kommune nicht innerhalb von 4 Wochen nach Eingang der Fertigstellungsmitteilung unter Darlegung von Gründen widerspricht, gilt die Fertigstellung als erfolgt.
- (3) Die Abnahme richtet sich nach § 640 BGB. Ist die Leistung mit einem die Abnahme hindernden Sachmangel behaftet, wird die Restzahlung erst mit der Beseitigung des Mangels fällig.

§ 12 Dokumentations-, Informations- und Auskunftspflichten des Netzbetreibers

- (1) Der Netzbetreiber verpflichtet sich, die errichtete geförderte Infrastruktur anhand von Plänen und einer beschreibenden Darstellung einschließlich der realisierten Anschlüsse und der verfügbaren Bandbreiten zu dokumentieren und diese Dokumentation unverzüglich, spätestens jedoch 6 Wochen nach Inbetriebnahme, der Kommune unentgeltlich zur Verfügung zu stellen, damit die Kommune ihren Pflichten nach Ziffer 8 der Förderrichtlinie nachkommen kann. Die Dokumentation soll möglichst im Format shape erfolgen.
- (2) Der Netzbetreiber informiert die Kommune mit gleicher Frist zum Zwecke der abschließenden Projektbeschreibung über die benutzte Technologie und die Vorleistungsprodukte, sofern diese Informationen nicht bereits vorliegen.
- (3) Der Netzbetreiber hat berechnigte Dritte auf Nachfrage umfassend und diskriminierungsfrei über seine aufgrund dieses Vertrages errichtete Infrastruktur (u. a. Leerrohre, Straßenverteilerkästen und Glasfaserleitungen) zu informieren.
- (4) Soweit die Kommune für die Erstellung des Fördersteckbriefs (nach Erhalt des Zuwendungsbescheids), des Verwendungsnachweises und der abschließenden Projektbeschreibung (nach Abschluß der Maßnahme) weitere Auskünfte und/oder sonstige Nachweise vom Netzbetreiber benötigt, stellt er diese der Kommune auf Anforderung zur Verfügung, sofern sie bei ihm vorliegen.
- (5) Eine Ausnahme von diesen Verpflichtungen besteht nur, wenn Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse zu wahren sind. Dokumentations-, Informations- und Auskunftspflichten zur Erfüllung der Förderrichtlinie bleiben davon unberührt.

§ 13 Schutz- und Sicherungsmaßnahmen, Versicherung

- (1) Der Netzbetreiber hat alle zur Sicherung der Baustelle nach den gesetzlichen Unfallverhütungsvorschriften erforderlichen Maßnahmen für die Dauer seiner zum Aufbau und Betrieb des NGA-Netzes erforderlichen Arbeiten unter voller eigener Verantwortung auszuführen oder diese zu veranlassen. Er haftet für sämtliche aus der Unterlassung solcher Maßnahmen der Kommune erwachsenden Schäden.
- (2) Der Netzbetreiber hat eine Betriebshaftpflichtversicherung in Höhe von mindestens einer Million Euro abzuschließen und der Kommune den Abschluss dieses Vertrags auf Anfrage nachzuweisen.

§ 14 Haftung

- (1) Bei der Verletzung des Lebens, des Körpers oder der Gesundheit haften die Vertragspartner einander unbeschränkt. Ebenfalls unbeschränkt haften die Vertragspartner einander für Personen-, Sach- und sonstige Schäden, die auf Vorsatz oder grober Fahrlässigkeit beruhen.
- (2) Darüber hinaus haften die Vertragspartner bei schuldhafter Verletzung wesentlicher Vertragspflichten, d.h. solcher Pflichten, deren Erfüllung die ordnungsgemäße Durchführung des Vertrages überhaupt erst ermöglicht und auf deren Einhaltung der Vertragspartner regelmäßig vertrauen darf (sog. Kardinalpflichten). Im Fall einer Verletzung wesentlicher Vertragspflichten, welche nicht auf Vorsatz oder grober Fahrlässigkeit beruht, beschränkt sich die Haftung auf den Schaden, den der haftende Vertragspartner bei Abschluss des jeweiligen Vertrages als mögliche Folge der Vertragsverletzung vorausgesehen hat oder unter Berücksichtigung der Umstände, die er kannte oder kennen musste, bzw. hätte voraussehen können. In der Höhe haften die Vertragspartner einander in derartigen Fällen beschränkt auf den Betrag der eineinhalbfachen Wirtschaftlichkeitslücke (§ 10 Abs. 1) zuzüglich eventueller Eigenleistungen der Kommune nach § 9.
- (3) Die Beschäftigten der Vertragspartner haften dem anderen Vertragspartner persönlich nur bei Vorsatz.
- (4) Die Haftung nach den Vorschriften des Produkthaftungsgesetzes bleibt unberührt.
- (5) Soweit ein nicht vorsätzlich schuldhaftes Verhalten eines Vertragspartners dazu führt, dass von dem anderen Vertragspartner Vermögensschäden von Endkunden zu ersetzen sind und deshalb ein Anspruch dieses Vertragspartners gegenüber dem schuldhaft handelnden Vertragspartner besteht, so finden auf diesen Anspruch die Haftungsbegrenzungen des § 44a TKG in der jeweils geltenden Fassung Anwendung.
- (6) Darüber hinaus ist die Haftung der Vertragspartner ausgeschlossen, sofern nicht gesetzlich zwingend gehaftet wird.

§ 15 Absicherung Vorauszahlungen und Projektrealisierung

- (1) Mit Abschluss des Vertrages leistet der Netzbetreiber für die Dauer der Versorgungspflicht nach § 5 gegenüber der Kommune eine Vertragserfüllungsbürgschaft eines in der EU anerkannten Kreditinstitutes oder eine Versicherung i. H. v. 5 % der Projektförderung nach § 10⁵.
- (2) In den vorgenannten Bürgschaftsurkunden muss auf die Rechte aus den §§ 770 und 771 BGB sowie auf das Recht der Hinterlegung verzichtet werden. Zudem muss die Bürgschaft eine Regelung enthalten, wonach die Ansprüche aus der Sicherheit nicht früher als die Hauptforderung verjähren⁶.
- (3) Der Netzbetreiber übereignet nach Errichtung/Installation entsprechend dem Baufortschritt die in Anlage 2 aufgeführte neu zu errichtende Netzinfrastruktur bis zum Ablauf der Zweckbindungsfrist nach § 5 zur Sicherheit. Die Kommune nimmt die Sicherheitsleistung an⁷.
- (4) [andere Sicherheitsleistungen]⁸

§ 16 Rückzahlung der Ausgleichszahlung

Der Netzbetreiber verpflichtet sich gegenüber der Kommune zur Rückzahlung des zur Deckung der Wirtschaftlichkeitslücke gezahlten Betrags für den Fall, dass

- die Kommune ihrerseits bestandskräftig zur Rückzahlung der Förderung aufgrund von Umständen verpflichtet ist, die der Netzbetreiber zu vertreten hat,
- dieser schuldhaft Pflichten aus diesem Vertrag (insbesondere §§ 4 und 5) verletzt, die sich aus der Förderrichtlinie ergeben oder
- die Kommune den Vertrag aus berechtigtem Grund fristlos gekündigt hat.

§ 17 Endschaftsregelung

- (1) Die Parteien vereinbaren, dass der Vertrag mit Ablauf der in § 5 Abs. 1 vereinbarten Frist endet. Pflichten nach § 6 Abs. 1 Satz 3 und § 19 Abs. 7 wirken fort.
- (2) Der Netzbetreiber wird die Kommune spätestens 12 Monate vor Ablauf der Zweckbindungsfrist von sieben Jahren informieren, sofern er nach Ablauf der

⁵ **Optional.** Für den Fall der Streichung wird empfohlen „(1) – entfällt -“ zu vermerken.

⁶ **Optional** für den Fall, dass eine Bürgschaft nach Abs. 1 gefordert wird. Für den Fall der Streichung wird empfohlen „(2) – entfällt -“ zu vermerken.

⁷ **Optional** und alternativ zu Abs. 1. Für den Fall der Streichung wird empfohlen „(3) – entfällt -“ zu vermerken.

⁸ **Optional.**

Zweckbindungsfrist die Versorgung des Erschließungsgebietes mit Breitbandinternetzugängen einstellen will.

- (3) Für den Fall, dass der Netzbetreiber nach Ablauf der Versorgungspflicht seine Leistung im Erschließungsgebiet einstellt, wird der Kommune oder einem von der Kommune zu benennenden Dritten ein Vorkaufsrecht an der neu errichteten Infrastruktur (Anlage 2) zum Buchwert abzüglich der Ausgleichszahlung zugesichert; übersteigt die Ausgleichszahlung den Buchwert, ist bei Ausübung des Vorkaufsrechts keine Zahlung an den Netzbetreiber zu leisten⁹. Der Abzug der Ausgleichszahlung erfolgt nicht, sofern die tatsächliche Kundenzahl mindestens 30 % unter dem erwarteten Kundenpotential liegt. Das Vorkaufsrecht kann nicht für Teilbereiche ausgeübt werden. Das Vorkaufsrecht erstreckt sich nicht auf Infrastruktur, die der Netzbetreiber für die Versorgung anderer Gebiete benötigt. Diesbezüglich ist der Kommune einen Anspruch auf Anmietung zu angemessenen Bedingungen zu gewähren.

§ 18 Inkrafttreten, Rücktritt

- (1) Der Vertrag tritt mit Unterzeichnung durch beide Vertragsparteien in Kraft¹⁰. Soweit nach § 9 ein gesonderter Vertrag über Eigenleistungen der Kommune geschlossen werden soll, tritt der Breitbandausbauvertrag erst in Kraft, wenn er und der Vertrag über die von der Kommune zu erbringenden Eigenleistungen von beiden Vertragsparteien unterzeichnet worden sind.
- (2) Die Kommune ist zum Rücktritt aus wichtigem Grund insbesondere dann berechtigt, wenn ein Ausschlussgrund im Sinne von § 7 Nr. 5 c bis e) VOL/A – insbesondere Vorteilsgewährung (§ 333 StGB) und Bestechung (§ 334 StGB) vorliegt. Weitere wichtige Gründe sind auch die Abgabe von Angeboten, die auf wettbewerbsbeschränkenden Absprachen im Sinne von § 298 StGB beruhen, sowie die Beteiligung an unzulässigen Wettbewerbsbeschränkungen im Sinne des Gesetzes gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB), insbesondere die Vereinbarung mit Dritten über die Abgabe oder Nichtabgabe von Angeboten, über zu fordernde Preise, über die Entrichtung einer Ausfallentschädigung (Gewinnbeteiligung oder sonstige Abgaben) und über die Festlegung von Preisempfehlungen. Der Netzbetreiber hat der Kommune alle Schäden zu ersetzen, die unmittelbar oder mittelbar durch den Rücktritt vom Vertrag entstehen.
- (3) Die Kommune kann den Vertrag – unbeschadet weitergehender Rechte – fristlos kündigen,

⁹ **Optional.** Für den Fall der Streichung wird empfohlen „(3) – entfällt -“ zu vermerken.

¹⁰ Es wird empfohlen den Ausbauvertrag erst nach Zugang des Förderbescheids abzuschließen. Sollte davon abgewichen werden, wird vorgeschlagen Abs. 1 wie folgt zu fassen:

„(1) Der Vertrag tritt mit Unterzeichnung durch beide Vertragsparteien und Mitteilung des Zugangs des Zuwendungsbescheides durch die Kommune an den Netzbetreiber in Kraft. Soweit nach § 9 ein Infrastrukturbereitstellungsvertrag zu vereinbaren ist, frühestens mit dessen Unterzeichnung durch beide Vertragsparteien. Soweit die Mitteilung nicht bis zum ... erfolgt, bedarf es zum Inkrafttreten des Vertrages der erneuten Unterzeichnung durch den Netzbetreiber.“

- wenn die vollständige Inbetriebnahme des NGA-Netzes im Zielgebiet nicht innerhalb von zwölf Monaten nach Ablauf des vereinbarten Zeitraums gemäß § 4 Abs. 1 dieses Vertrags erfolgt und dies auf Gründen beruht, die der Netzbetreiber zu vertreten hat, oder
 - wenn der Netzbetreiber auch noch nach zweimaligem erfolglosem Ablauf einer angemessenen, von der Kommune zur Abhilfe bestimmten Frist seine Pflichten aus diesem Vertrag schuldhaft verletzt.
- (4) Der Netzbetreiber ist berechtigt, vom Vertrag zurückzutreten, wenn er das für die Breitbandversorgung des Ausbaugebietes benötigte TK-Netz nicht wie geplant und angeboten errichten kann, weil er die dafür erforderlichen Zustimmungen oder Genehmigungen nicht oder nicht zu wirtschaftlich üblichen Bedingungen erhalten hat. Darüber hinaus kann der Netzbetreiber vom Vertrag zurücktreten, wenn er die für die Errichtung des TK-Netzes erforderlichen Zustimmungen und Genehmigungen trotz rechtzeitiger Beantragung nicht so rechtzeitig erhält, dass er seine vertragliche Leistung noch fristgerecht erbringen kann. Im letztgenannten Fall entfällt das Rücktrittsrecht des Netzbetreibers, wenn die Vertragsparteien sich auf eine entsprechende Verlängerung der vertraglich vereinbarten Ausführungsfristen geeinigt haben.

§ 19 Schlussbestimmungen

- (1) Bei Vorhaben mit einer Wirtschaftlichkeitslücke von 10 Millionen Euro und mehr gilt Ziffer 9 der Förderrichtlinie. In diesem Fall ist der Netzbetreiber zur Erstellung und Offenlegung einer mit der Vorkalkulation strukturgleichen Nachkalkulation sowie zur Übermittlung von sonstigen, für die Feststellung einer Überkompensation erforderlichen Informationen auf Aufforderung der Kommune verpflichtet. Der Netzbetreiber räumt der Kommune und den in Ziffer 7.4 der Förderrichtlinie Genannten die dortigen Prüfrechte ein.
- (2) Die Änderung dieses Vertrages bedarf der Schriftform. Dies gilt auch für Änderungen dieser Schriftformklausel.
- (3) Mündliche Nebenabreden zu diesem Vertrag sind nicht getroffen worden. Frühere mündliche oder schriftliche Vereinbarungen in Bezug auf den Vertragsgegenstand treten mit Inkrafttreten dieses Vertrages außer Kraft.
- (4) Gerichtsstand für alle sich aus diesem Vertrag ergebenden Rechtsstreitigkeiten ist der allgemeine Gerichtsstand der Kommune.
- (5) Sollte eine Bestimmung dieses Vertrages unwirksam oder nicht durchführbar sein, so werden die übrigen Bestimmungen dieses Vertrages davon nicht betroffen. An die Stelle der unwirksamen Bestimmung tritt eine wirksame Bestimmung, durch welche der beabsichtigte Vertragszweck, soweit dies möglich ist, in rechtlich zulässiger Weise erreicht werden kann. Das gleiche gilt für etwa vorhandene oder auftretende Regelungslücken.
- (6) Im Hinblick auf die Unmöglichkeit, bei Abschluss dieses Vertrags jeden Koordinierungsbedarf und jede kooperative Lösungsmöglichkeit vorausszusehen, verpflichten sich die Parteien in Orientierung an dem Leitbild des

§ 313 Abs. 1 BGB und der dazu vorhandenen Rechtsprechung zu einer formgerechten Anpassung und/oder Ergänzung dieses Vertrags und seiner Bestandteile, sofern eine Anpassung des Vertrages zwingend erforderlich sein sollte.

- (7) Die Vertragsparteien verpflichten sich, über alle geschäftlichen und betrieblichen Informationen, die ihnen im Rahmen der Zusammenarbeit bekannt werden, Stillschweigen zu bewahren. Insbesondere verpflichten sie sich, die Informationen ausschließlich zur Durchführung dieses Vertrages zu verwenden und sie weder anderweitig zu nutzen noch Dritten mitzuteilen. Satz 1 gilt nicht, wenn und soweit die betroffene Vertragspartei nachweist, dass die preisgegebenen Informationen allgemein bekannt sind oder sie auf Grund gesetzlicher oder zwendungsrechtlicher Bestimmungen gegenüber Behörden oder Dritten zur Mitteilung oder Veröffentlichung verpflichtet ist.
- (8) Die Vertragsparteien vereinbaren, dass alle zu diesem Vertrag genommenen Anlagen Bestandteil dieses Vertrages sind.
- (9) Dieser Vertrag wird in zwei Originalen ausgefertigt. Jede Vertragspartei erhält eine Ausfertigung.

Kommune

Netzbetreiber

_____, den _____, den _____

Anlagen:

Anlage 1	Abgestimmte Leistungsbeschreibung mit Auflistung der Unternehmen mit einem gesteigerten Bedarf
Anlage 2	Karte Erschließungsgebiet und neu zu errichtende Infrastruktur
Anlage 3¹¹	Beschreibung Eigenleistungen

¹¹ Soweit Eigenleistungen nach § 9 Alt. 2 erbracht werden.

|

MUSTER