

# Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

in Zusammenarbeit mit der Deutschen  
Gesellschaft für Baurecht e.V.  
in Verbindung mit der AG Vergaberecht  
im Deutschen Anwaltverein

## HERAUSGEBER

Bernhard Stolz, München

## SCHRIFTFLEITUNG

Loni Goldbrunner, München

## FACHBEIRAT

Univ.-Prof. Dr. Martin Burgj, München

Heinz Peter Dicks, Düsseldorf

Prof. Horst Franke, Frankfurt

Jochem Gröning, Berlin

Dr. Matthias Krist, Koblenz

Dr. Christine Maimann, Düsseldorf

Malte Müller-Wrede, Berlin

Dr. Annette Mutschler-Siebert, Berlin

Dr. Olaf Otting, Hanau

Dr. Norbert Reuber, Köln

Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin

Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer



Heft 1  
Januar 2021  
Seiten 1–138  
21. Jahrgang  
Art.-Nr. 23888101

1

## AUS DEM INHALT:

### Aufsätze

**Knauff** Möglichkeiten und Grenzen des Vergaberechts für die Verkehrswende • S. 1

**Herrmann** Ausnahmslosigkeit der Unwirksamkeitsfeststellung gem. § 135 Abs. 1 GWB in der Corona-Pandemie? • S. 13

**Hoffjan/Mengis/Hinz** Vereinbarung angemessener und rechtssicherer Honorare bei Beratungsprojekten in öffentlichen Institutionen • S. 22

**Römling** Zur unionsrechtskonformen Auslegung des § 280 I Satz 2 BGB in Bezug auf kartellvergaberechtliche Schadensersatzansprüche • S. 34

### Rechtsprechung

**EuGH, 18.06.2020** Vorabentscheidungsersuchen; öffentlicher Auftrag; echte Kompetenzübertragung; In-House-Geschäft • S. 40

**EuGH, 10.09.2020** Vorabentscheidungsersuchen; 0 €-Preis; ungewöhnlich niedriges Angebot; Pflicht zur Prüfung • S. 52

**EuGH, 04.06.2020** Vorabentscheidungsersuchen; zentrale Beschaffungsstelle; öffentliche Auftraggeber; Organisationsautonomie • S. 57

**EuGH, 19.03.2020** Vorabentscheidungsersuchen; Verordnung Nr. 1370/2007; öffentliche Personenverkehrsdienste; zulässige Laufzeit • S. 66

**BGH, 14.07.2020** Divergenzvorlage; Nachprüfungsverfahren; Entscheidungsfrist; Ablehnungsfiktion; sofortige Beschwerde; Insolvenzverfahren • S. 69

**OLG Frankfurt, 16.04.2019** Leistungsbestimmungsrecht; produktneutrale Ausschreibung; auftragsbezogene sachliche Gründe; Markterkundung • S. 73

**OLG Frankfurt, 21.07.2020** Leistungsbestimmungsrecht; zwingende entsorgungsrechtliche Vorschriften; Abfallhierarchie; Fortsetzungsfeststellungsantrag • S. 86

**OLG Düsseldorf, 16.10.2019** Angebotswertung; verifizierende Teststellung; wertende Teststellung; Rubrumsberichtigung • S. 112

Werner Verlag



Bernhard Stolz

## Liebe Leserinnen und Leser,

traditionell möchten wir, Herausgeber und Schriftleitung, Verlag und Redaktion, uns an dieser Stelle wieder sehr herzlich bei Ihnen für Ihre Treue im vergangenen Jahr bedanken.



Loni Goldbrunner

Mein besonderer Dank gilt auch unseren Fachbeirätinnen und Fachbeiräten, Autorinnen und Autoren sowie ständigen Mitarbeiterinnen und Mitarbeitern, die uns trotz der schwierigen Zeiten wieder tatkräftig unterstützt haben und mit Ihren Beiträgen und Anmerkungen zum Gelingen unserer Zeitschrift im Jahr 2020 beigetragen haben.

Wir wünschen Ihnen allen ein gutes neues Jahr 2021, und vor allem: bleiben Sie gesund!

**Bernhard Stolz, Herausgeber**

**Loni Goldbrunner, Schriftleitung**

**Stefan Kolbe, Verlag**



Stefan Kolbe

# Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

## INHALT 1 · 2021

Editorial I  
Impressum V

### Aufsätze

Möglichkeiten und Grenzen des Vergaberechts für die Verkehrswende  
Matthias Knauff

1 57

Ausnahmslosigkeit der Unwirksamkeitsfeststellung gem. § 135 Abs. 1 GWB in der Corona-Pandemie?

Alexander Herrmann

13 66

Vereinbarung angemessener und rechtssicherer Honorare bei Beratungsprojekten in öffentlichen Institutionen

Hoffjan/Mengis/Hinz

22

Zur unionsrechtskonformen Auslegung des § 280 I Satz 2 BGB in Bezug auf kartellvergaberechtliche Schadensersatzansprüche  
Dominik Römling

34 69

### Rechtsprechung

EuGH, Urt. v. 18.06.2020 – C-328/19 – „Porin Kaupunki“  
Vorabentscheidungsersuchen; öffentlicher Auftrag; echte Kompetenzübertragung; In-House-Geschäft; Kontrolle durch die öffentliche Stelle; wesentliche Tätigkeit

40 82

Anmerkung: Schnitzler/Kripke

50

EuGH, Urt. v. 10.09.2020 – C-367/19 – „Tax-Fin-Lex“  
Vorabentscheidungsersuchen; Schwellenwert; überschießende Richtlinienumsetzung; öffentlicher Auftrag; entgeltlicher Vertrag; Synallagma; einklagbare Verpflichtung; 0 €-Preis; ungewöhnlich niedriges Angebot; Pflicht zur Prüfung

52 86

Anmerkung: Dobmann

56 109

EuGH, Urt. v. 04.06.2020 – C-3/19 – „Asmel“  
Vorabentscheidungsersuchen; Zulässigkeit; Entscheidungserheblichkeit; zentrale Beschaffungsstelle; öffentliche Auftraggeber; Organisationsautonomie

EuGH, Urt. v. 19.03.2020 – C-45/19 – „Compania de Tranvii de La Coruna“  
Vorabentscheidungsersuchen; Verordnung Nr. 1370/2007; öffentliche Personenverkehrsdienste; zulässige Laufzeit; Grundsatz der Rechtssicherheit

BGH, Beschl. v. 14.07.2020 – XIII ZB 135/19 – „Fahrscheindrucker“

Divergenzvorgabe; Nachprüfungsverfahren; Vergabekammer; Entscheidungsfrist; Ablehnungsfiktion; Sachentscheidung; sofortige Beschwerde; Insolvenzverfahren

Anmerkung: Mantler 73

OLG Frankfurt, Beschl. v. 16.04.2019 – 11 Verg 2/19 – „Fahrzeugschlepper“

Leistungsbestimmungsrecht; Ausschlusskriterien; produktneutrale Ausschreibung; auftragsbezogene sachliche Gründe; Benachteiligung; Willkürverbot; Markterkundung

Anmerkung: Greb 82

OLG Frankfurt, Beschl. v. 21.07.2020 – 11 Verg 9/19 – „Straßenaufbruch“

Leistungsbestimmungsrecht; Verwertungsquote; Beurteilungsspielraum; zwingende entsorgungsrechtliche Vorschriften; Abfallhierarchie; Verhältnismäßigkeit; Fortsetzungsfeststellungsantrag; Feststellungsinteresse; Schadensersatz; Antragsbefugnis; Rüge

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 16.10.2019 – VII-Verg 13/19 – „Ticketsystem“  
 Angebotswertung; verifizierende Teststellung; wertende Teststellung; Änderung an den Vergabeunterlagen; Mindestpunktzahl; Dokumentation; Eigenbetrieb; Antragsgegner; Rubrumsberichtigung; Rügeobliegenheit; mündliche Rüge; Schriftformvorgabe; Antragsbefugnis

Anmerkung: Dörn

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 19.02.2020 – VII-Verg 26/17 – „Interner Betreiber II“

Öffentliche Personenverkehrsdienste; Busverkehr; Direktvergabe; Dienstleistungskonzession; In-House-Geschäft; Kontrollkriterium; Wesentlichkeitskriterium; Selbsterbringung; bedeutender Teil; Rechtsweg; Beiladung **127**

**OLG München**, Beschl. v. 30.01.2020 – Verg 28/19 – (Hinweisbeschluss)  
 Fortsetzungsfeststellungsverfahren; isolierter Feststellungsantrag; Zuschlag; Erledigung; Rücknahme; Schadensersatzanspruch

**136**

**Buchbesprechungen**

**Corina Jürschik**, Verordnung über öffentliche Personenverkehrsdienste  
**Matthias Knauff**

**138**

**Beilagenhinweis:**

Mit dieser Ausgabe verteilen wir  
 Beilagen folgender Unternehmen:  
 Verlag C.H. Beck oHG  
 Wir bitten um freundliche Beachtung.

**Fachbeirat:** Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München • Vors. Richter am OLG a.D. Heinz Peter Dicks, Düsseldorf • RA Prof. Horst Franke, Frankfurt • Richter am BGH a.D. Jochem Gröning, Berlin • RA Dr. Matthias Krist, Koblenz • Vors. Richterin am OLG Dr. Christine Maimann, Düsseldorf • RA Malte Müller-Wrede, Berlin • RA Annette Mutschler-Siebert, Berlin • Dr. Olaf Otting, Hanau • Dr. Norbert Reuber, Köln • RA Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin, Geschäftsführer forum vergabe e.V. • Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer, Direktor Deutsches Forschungsinstitut für öffentliche Verwaltung

**Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter:** RA Dr. Abel, München • RA Amelung, Frankfurt • RA Dr. Antweiler, Düsseldorf • Dipl.-Ing. Baumann, Augsburg • RA Prof. Dr. Benedict, Mannheim • RA Dr. Braun, Leipzig • RA Conrad, Berlin • RA Dr. Deckers, Köln • RAin Diercks-Oppler, Hamburg • RA Dörn, Frankfurt • RA Dr. Dobmann, Berlin • RA Donhauser, München • Referent Deutscher Städte- und Gemeindebund Düsterdiek, Bonn • MR Prof. Dr. Erdmann, Hannover • RAin Gielen, Berlin • RA Goede, München • RA Dr. Greb, Berlin • RA Dr. Gulich, Braunschweig • RA Hartung, München • RA Dr. Haug, Bremen • RA Dr. Hausmann,

Berlin • RA Dr. Herrmann, München • RA Dr. Hertwig, Köln • RA Dr. Horn, Frankfurt • RA Horstkotte, Rostock • RA Dr. Hübner, Stuttgart • RA Kafedžić, Berlin • RA Prof. Dr. Kainz, München • RA Kaiser, Mainz • RA Dr. Klein, Berlin • RA Klein, München • RA Köhler, Leipzig • RA Dr. Kus, Mönchengladbach • RA Prof. Dr. Leinemann, Berlin • RAin Lindemann, Berlin • RAin Dr. Losch, Hannover • RA Dr. Lück, Köln • RA Dr. Mädler, Leipzig • RA Dr. Mantler, München • RA Meißner, Köln, Referentin Deutscher Städte- tag • RA Dr. Noch, München • RA Dr. Opitz, Frankfurt • RA Dr. Ortner, München • RA Pauli, Mannheim • RA Dr. Pfannkuch, Kiel • RAin Dr. Pfarr, Stuttgart • Portz, Bonn, Beigeordneter des Deutschen Städte- und Gemeindebundes • RA Poschen, Köln • RA Dr. Prieß, Berlin • RA Probst, Berlin • RA Prof. Dr. Reidt, Berlin • RA Dr. Renner, München • RAin Dr. Rosenkötter, Frankfurt • RA Dr. Schalk, Schrobenuhausen • RA Dr. Schraner, Berlin • Dr. Schwabe, Frankfurt, Vergabemanager • RA Dr. Siebler, München • RA Dr. Stickler, Leipzig • Richter am OLG a.D. Summa, Mainz • RA Dr. Ulshöfer, Stuttgart • RA Trautner, Frankfurt • RA Dr. Voppel, Köln • RA Prof. Dr. Wagner, Leipzig • RA Weihrauch, Köln • RA Dr. Willenbruch, Hamburg