

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 Burgi, München

Heinz Peter Dicks, Düsseldorf

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 5
September 2021
Seiten 533–650
21. Jahrgang
Art.-Nr. 23888105

5

AUS DEM INHALT:

Aufsätze

Frenz/Müggenborg Bergbau und Wiedernutzbarmachung unter Vergaberecht? • S. 533

Schulz Der FIT-Store: Die Nachnutzung von Online-Diensten als Ausnahme vom Vergaberecht • S. 544

Gröning Die Untätigkeitsbeschwerde nach § 172 Abs. 2 GWB – was gilt nach BGH „Fahrscheindrucker“? • S. 552

Rechtsprechung

EuGH, 22.04.2021 Vertragsverletzungsverfahren; Mietvertrag; Bauverpflichtung; vom Auftraggeber genannte Erfordernisse • S. 557

EuGH, 03.06.2021 Vorabentscheidungsersuchen; Eignungsleihe; falsche Angaben; Anspruch auf Ersetzung • S. 569

EuGH, 24.03.2021 Vorabentscheidungsersuchen; technische Beratungsdienste; Anfechtung der Ausschlussentscheidung • S. 579

OLG Karlsruhe, 11.11.2020 Losvergabe; Interessenabwägung; Eignungsnachweise; Umsatzangaben; Energieeffizienz • S. 587

OLG München, 24.03.2021 Einkaufsdienstleistungen; Beitritt zu einer Einkaufsgemeinschaft; Warenkorb; Auftragsbezug; Interessenskonflikt • S. 596

OLG Düsseldorf, 08.07.2020 Angebotsausschluss; Formfehler; Textform; Übermittlungsfehler • S. 607

OLG Dresden, 05.02.2021 Eignungskriterien; Umsätze der letzten drei Geschäftsjahre; Mindestanforderung • S. 613

BayObLG, 09.04.2021 Ausschlussgründe; schwere Verfehlung; unangemessen niedriger Preis • S. 620

Werner Verlag

Nachruf

Am 26.07.2021 ist der ehemalige Vorsitzende Richter am Oberlandesgericht Düsseldorf Heinz-Peter Dicks im Alter von nur 70 Jahren verstorben. Wir verlieren mit ihm eine herausragende und allseits geschätzte Persönlichkeit, die das Vergaberecht in den letzten Jahrzehnten maßgeblich geprägt hat. Dies nicht nur als Vorsitzender des Vergabesenats, sondern auch als Autor vergaberechtlicher Kommentare und Aufsätze und Referent bei zahlreichen Fachseminaren und –veranstaltungen. Eine besondere Verbundenheit bestand auch zur Zeitschrift VergabeR. Herr Dicks war seit der ersten Ausgabe (April 2001) und damit genau 20 Jahre Mitglied des Fachbeirats der Zeitschrift. Er hat diese nicht nur durch zahlreiche Beiträge, sondern auch seine Teilnahme an den regelmäßigen Beiratssitzungen tatkräftig unterstützt. In Erinnerung ist mir geblieben, dass er einmal nur für einen Abend von Düsseldorf nach Badenweiler angereist ist, um an der dort abgehaltenen Beiratssitzung teilzunehmen. Dies ist nur ein Beispiel für das besondere Engagement, das Herr Dicks nicht nur als Richter, sondern auch in der wissenschaftlichen Beschäftigung mit dem Vergaberecht gezeigt hat. Man kann ohne Übertreibung sagen, dass das deutsche Vergaberecht und seine wissenschaftliche Durchdringung, ohne Herrn Dicks bei weitem nicht auf dem heutigen Stand wäre. Wir werden ihn als Fachbeirat, lieben Kollegen und besonderen Menschen vermissen und sicherlich nicht vergessen.

Bernhard Stolz, Herausgeber

Wir trauern um

Heinz Peter Dicks

Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht Düsseldorf a.D.

Als Autor in unseren Vergaberechts-Kommentaren und Fachbeirat der Zeitschrift Vergaberecht hat Heinz Peter Dicks eine bedeutende Rolle im Werner Verlagsprogramm von Wolters Kluwer Deutschland gespielt.

Sein enormes Fachwissen, sein großes Engagement und seine menschliche Ausstrahlung werden uns nachdrücklich in Erinnerung bleiben und den Autoren, die seine Werke weiterführen, weiterhin Vorbild und Richtschnur sein.

Wir werden ihn schmerzlich vermissen und sein Andenken in Ehren halten.

Geschäftsführung und Lektorat
Wolters Kluwer Deutschland

Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

INHALT 5 · 2021

Nachruf I
Impressum V

Aufsätze

Bergbau und Wiedernutzbarmachung unter Vergaberecht?

Frenz/Müggenborg

533

Der FIT-Store: Die Nachnutzung von Online-Diensten als Ausnahme vom Vergaberecht

Sönke E. Schulz

544

Die Untätigkeitsbeschwerde nach § 172 Abs. 2 GWB – was gilt nach BGH „Fahr-scheindrucker“?

Jochem Gröning

552

Rechtsprechung

EuGH, Urt. v. 22.04.2021 – C-587/19 – „Wiener Wohnen“

Vertragsverletzungsverfahren; Mietvertrag; Bauverpflichtung; öffentlicher Bauauftrag; Ausschreibungspflicht; vom Auftraggeber genannte Erfordernisse; Einflussnahme auf Planung; Hauptgegenstand

557

Anmerkung: Trautner

567

EuGH, Urt. v. 03.06.2021 – C 210/20 – „Rad Service“

Vorabentscheidungsersuchen; Eignungsleihe; falsche Angaben; fakultativer Ausschlussgrund; Ausschluss; Anspruch auf Ersetzung; Grundsatz der Verhältnismäßigkeit

569

Anmerkung: Dobmann

578

EuGH, Urt. v. 24.03.2021 – C-771/19 – „NAMA“

Vorabentscheidungsersuchen; technische Beratungsdienste; Ausschluss; Anfechtung der Ausschlussentscheidung; Antrag auf Aussetzung der Vollziehung; Rechtsschutzinteresse; Interesse am Ausschluss des An-

gebots eines anderen Bieters; Grundsatz der Gleichbehandlung; Rüge

579

OLG Karlsruhe, Beschl. v. 11.11.2020 – 15 Verg 6/20 –

„Alarmierungssystem“

Losvergabe; Fachlose; Interessenabwägung; Errichtung und Service; produktneutrale Ausschreibung; Eignungsnachweise; Umsatzangaben; Energieeffizienz; erweiterte Richtwertmethode; Angabe des Auftragswertes; Antragsbefugnis; Nachprüfungsantrag; Schriftformerfordernis

587

Anmerkung: Rosenkötter

595

OLG München, Beschl. v. 24.03.2021 – Verg 12/20 –

„Einkaufsdienstleistungen“

Einkaufsdienstleistungen; Beitritt zu einer Einkaufsgemeinschaft; Provision; Schwellenwert; Warenkorb; Zuschlagskriterien; wirtschaftlichstes Angebot; Auftragsbezug; Prognose der Leistungsfähigkeit; Interessenskonflikt; Rüge; Erkennbarkeit; anwaltliche Beratung; Zurückversetzung des Verfahrens

596

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 08.07.2020 – VII Verg

6/20 – „Berufseinstiegsbegleitung“

Angebotsausschluss; Formfehler; Textform; Vertretung; Übermittlungsfehler; Änderung der Vergabeunterlagen; Antragsbefugnis; Bieter; Auslegung

607

OLG Dresden, Beschl. v. 05.02.2021 – Verg 4/20 –

„Umsatzangabe“

Eignungskriterien; eindeutige und unmissverständliche Vorgabe; Auslegung; Umsätze der letzten drei Geschäftsjahre; dreijährige Geschäftstätigkeit; Mindestanforderung; Ausschluss

613

Anmerkung: Kaiser

619

BayObLG, Beschl. v. 09.04.2021 – Verg 3/21 –

„Interventionsdienste“

Ausschlussgründe; schwere Verfehlung; Beurteilungsspielraum; unangemessen niedriger Preis; Aufgreifschwelle; Preisblatt; Pflicht zur Nachforderung; Zuschlagskriterien; wirksame Überprüfung; Antrag auf Verlängerung der aufschiebenden Wirkung; Interessenabwägung **620**

Anmerkung: Mädler **626**

OLG München, Beschl. v. 26.02.2021 – Verg 14/20 –

„Blindeninstitut“

Bewertung der Angebote; Beurteilungsspielraum; Dokumentation; Abweichung von den Vergabeunterlagen; Klarheit der Ausschreibungsunterlagen; Vergleichbarkeit der Angebote; Rügepflicht; Anschlussbeschwerde **628**

Anmerkung: Gulich **639**

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 10.02.2021 – VII Verg

22/20 – „Umschulungsmaßnahmen“

Aufhebung; Aufhebungsgründe; sachlicher Grund; Willkür; Feststellungsantrag; wesentliche Änderung der Grundlagen; Grundsatz der Verhältnismäßigkeit; Mitteilung der Aufhebung; Dokumentation; Untersuchungsgrundsatz **640**

Buchbesprechungen

Vergaberecht – Gesamtkommentar zum Recht der öffentlichen Auftragsvergabe Heuvels/Höfß/Kuß/Wagner (Hrsg.)

Norbert Portz **648**

Prof. Dr. Martin Burgi, Vergaberecht, C.H.Beck

Bernhard Stolz **649**

Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: id Verlags GmbH
Wir bitten um freundliche Beachtung.

Fachbeirat: Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München • Vors. Richter am OLG a.D. Heinz Peter Dicks, Düsseldorf • 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 • 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, Schrobenshausen • 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