

Inhaltsübersicht

| | |
|---|------|
| Vorwort | V |
| Autorenverzeichnis | VII |
| Im Einzelnen haben bearbeitet | IX |
| Inhaltsverzeichnis | XIII |

| | |
|--|----------|
| Abschnitt 1 Planung der Beschaffung (Strategische Vorüberlegungen des AG) | 1 |
|--|----------|

| | | |
|-----------|--|-----|
| Kapitel 1 | Bedarfsermittlung, Markterkundung, IT-Research Reports, PoC und PoT | 1 |
| Kapitel 2 | Besondere Methoden und Instrumente, insbesondere Rahmenvereinbarungen und Dynamisches Beschaffungssystem (und sonstige Instrumente wie Elektronische Auktionen und Elektronische Kataloge) | 14 |
| Kapitel 3 | Produkt- und Herstellervorgabe bei IT-Vergaben (Hardware, Software, Dienstleistungen) | 30 |
| Kapitel 4 | Auftragswertschätzung | 59 |
| Kapitel 5 | Losaufteilung | 80 |
| Kapitel 6 | Datenschutz im Rahmen der IT-Vergabe | 89 |
| Kapitel 7 | Zusammenspiel zwischen Vergabestelle und Bedarfsträger | 122 |

| | |
|--|------------|
| Abschnitt 2 Design der Beschaffung (Ausgestaltung der Vorüberlegungen des AG) | 129 |
|--|------------|

| | | |
|------------|---|-----|
| Kapitel 8 | Die Wahl der Verfahrensart und deren Ablauf | 129 |
| Kapitel 9 | Die Regelverfahren in VgV und UVgO | 138 |
| Kapitel 10 | Verhandlungsvergabe bzw. Verhandlungsverfahren mit und ohne Teilnahmewettbewerb | 154 |
| Kapitel 11 | Eignungskriterien | 182 |
| Kapitel 12 | Zuschlagskriterien und Wertungsmethoden | 203 |
| Kapitel 13 | Leistungsbeschreibung und Vertrag bei der Beschaffung von IT-Leistungen und IT-Dienstleistungen | 232 |
| Kapitel 14 | Besonderheiten bei agilen Projektgestaltungen | 264 |
| Kapitel 15 | Besonderheiten bei der Beschaffung von Open-Source-Produkten | 291 |

| | |
|--|----------------|
| Abschnitt 3 Teilnahme an einem Vergabeverfahren (strategische Überlegungen als AN) | 307 |
| Kapitel 16 Finden von Bekanntmachungen, Analyse der Ausschreibungsunterlagen | 307 |
| Kapitel 17 Bietergemeinschaft, Nachunternehmen und Eignungsleihe. . . . | 321 |
| Kapitel 18 Strategie der Angebotserstellung | 333 |
| Abschnitt 4 Durchführung des Vergabeverfahrens (strategische Überlegungen als AG) | 355 |
| Kapitel 19 Prüfung und Dokumentation der Eignungswertung | 355 |
| Kapitel 20 Prüfung und Dokumentation der Zuschlagskriterien | 360 |
| Kapitel 21 Nachforderungen | 372 |
| Kapitel 22 Umgang mit Interessenkonflikten und Projektantenstellung | 386 |
| Kapitel 23 Möglichkeiten und Grenzen von Verhandlungen | 390 |
| Kapitel 24 Beendigung des Vergabeverfahrens (§ 134 GWB, Zuschlag, Aufhebung). | 402 |
| Abschnitt 5 Vertragsausführung | 439 |
| Kapitel 25 Änderungen von Aufträgen nach der Vergabe | 439 |
| Kapitel 26 Abnahme und Mängel. | 460 |
| Stichwortverzeichnis. | 479 |

| | |
|-------------------------------------|-----|
| Vorwort | V |
| Autorenverzeichnis | VII |
| Im Einzelnen haben bearbeitet | IX |
| Inhaltsübersicht | XI |

| | |
|--|----------|
| Abschnitt 1 Planung der Beschaffung (Strategische Vorüberlegungen des AG) | 1 |
|--|----------|

| | |
|--|----------|
| Kapitel 1 Bedarfsermittlung, Markterkundung, IT-Research Reports, PoC und PoT | 1 |
| A. Bedarfsermittlung | 1 |
| B. Markterkundung | 2 |
| I. Definition und Grundlagen der Markterkundung | 3 |
| 1. Mehrwerte der Markterkundung und Praxisbeispiele | 3 |
| 2. Gesetzliche Regelungen zur Markterkundung bei Liefer- und Dienstleistungen | 5 |
| II. Art und Weise der Markterkundung (»Wie«) | 5 |
| 1. Internetrecherche | 6 |
| 2. Austausch mit anderen öffentlichen Auftraggebern | 6 |
| 3. Gespräche mit Marktteilnehmern (insb. IT-Unternehmen) | 6 |
| 4. Durchführung von Lieferantentagen und Start-Up-Tagen | 7 |
| 5. Besuch von Messen und Veranstaltungen | 7 |
| 6. Markterkundung in schriftlicher Form | 8 |
| 7. Zusammenfassung und Grenzen | 8 |
| III. Empfehlungen für den Zweifelsfall | 9 |
| IV. Zeitliche Bestandskraft einer Markterkundung | 10 |
| C. IT-Research Reports | 10 |
| I. Beauftragung von Anbietern | 10 |
| II. Vergaberelevanz der Research-Ergebnisse | 11 |
| D. Proof of Concept (PoC)/Proof of Technology (PoT) | 12 |
| I. Beauftragung des PoC | 12 |
| II. Beauftragung der auf dem PoC basierenden IT-Lösung | 12 |
| III. Proof of Concept (PoC)/Teststellung als Teil des Vergabeverfahrens | 13 |

| | |
|---|-----------|
| Kapitel 2 Besondere Methoden und Instrumente, insbesondere Rahmenvereinbarungen und Dynamisches Beschaffungssystem (und sonstige Instrumente wie Elektronische Auktionen und Elektronische Kataloge) | 14 |
| A. Einführung | 14 |
| B. Rahmenvereinbarungen | 15 |

| | | |
|-------|---|----|
| I. | Allgemeines. | 15 |
| II. | Vor- und Nachteile einer Rahmenvereinbarung | 15 |
| III. | Laufzeit | 16 |
| IV. | Berechnung Wert einer Rahmenvereinbarung und Angabe Höchstmenge ... | 17 |
| | 1. Ermittlung Auftragsvolumen Rahmenvereinbarungen | 17 |
| | 2. Angabe des Höchstwertes | 17 |
| V. | Abrufberechtigte | 18 |
| VI. | Arten von Rahmenvereinbarungen | 19 |
| | 1. Rahmenvereinbarung mit einem Unternehmen | 20 |
| | 2. Rahmenvereinbarungen mit mehreren Unternehmen | 20 |
| | 3. Miniwettbewerb | 21 |
| VII. | Vertragliche Ausgestaltung | 22 |
| VIII. | Vertragsänderungen während der Laufzeit | 24 |
| IX. | Missbrauchsverbot | 25 |
| X. | Rechtsschutz | 25 |
| C. | Dynamisches Beschaffungssystem (DBS) | 26 |
| | I. Allgemeines. | 26 |
| | II. Verfahren | 27 |
| D. | Elektronische Auktion | 28 |
| E. | Elektronischer Katalog | 29 |

Kapitel 3 Produkt- und Herstellervorgabe bei IT-Vergaben (Hardware, Software, Dienstleistungen)

| | | |
|----|--|----|
| | | 31 |
| A. | Problemstellung | 31 |
| B. | Rechtliche Regelungen | 33 |
| | I. Oberschwellen-Bereich | 33 |
| | II. Unterschwellen-Bereich | 33 |
| C. | Grundsätze | 34 |
| | I. Allgemeines. | 34 |
| | 1. Wettbewerbsprinzip | 36 |
| | 2. Transparenzgebot | 36 |
| | 3. Gleichbehandlungs- und Nicht-Diskriminierungsgebot | 36 |
| | 4. Gebot der Losvergabe. | 36 |
| | 5. Grundsatz der Bieterernennung | 37 |
| | 6. Wirtschaftlichkeitsgebot. | 37 |
| | 7. Einklang der Grundsätze | 38 |
| | II. Produkt- und Herstellerneutralität nach § 31 Abs. 6 VgV | 38 |
| | III. Produkt- und Herstellerneutralität nach § 23 Abs. 5 UVgO. | 42 |
| D. | Ausnahmen | 43 |
| | I. Spannungsverhältnis: Leistungsbestimmungsrecht vs. vergaberechtliche Grundsätze | 43 |
| | II. Ausnahmen von Produkt- und Herstellerneutralität nach § 31 Abs. 6 VgV | 44 |
| | III. Ausnahmen von Produkt- und Herstellerneutralität nach § 23 Abs. 5 UVgO. | 47 |

| | | |
|-----|--|----|
| IV. | Auftragsgegenstand nicht hinreichend verständlich und genau beschreibbar, § 31 Abs. 6 VgV | 49 |
| V. | Auftragsgegenstand nicht hinreichend verständlich und genau beschreibbar, § 23 Ab. 5 UVgO | 50 |
| E. | Folgen | 51 |
| I. | »durch den Auftragsgegenstand gerechtfertigt« | 51 |
| II. | »oder gleichwertig« | 52 |
| F. | Dokumentation | 54 |
| G. | Rechtsschutzfragen | 55 |
| I. | Fehler bei »offenen« oder »verdeckten« spezifischen Vergabeunterlagen | 55 |
| II. | Fehler bei mangelnder Beschreibbarkeit der Leistung | 56 |
| H. | Praktische Hinweise | 56 |

| | | |
|------------------|--|----|
| Kapitel 4 | Auftragswertschätzung | 59 |
| A. | Einleitung | 59 |
| B. | Sinn und Zweck der Auftragswertschätzung | 60 |
| I. | »Weichenstellung« für das Vergabeverfahren | 60 |
| 1. | Wahl der Vergabeart | 60 |
| 2. | Rechtsschutz | 62 |
| II. | Ausgangspunkt Preisprüfung und Wirtschaftlichkeitskontrolle | 63 |
| 1. | Preisprüfung | 63 |
| 2. | Wirtschaftlichkeitskontrolle | 63 |
| III. | Gestaltungsmöglichkeit 20 %-Kontingent | 64 |
| IV. | Haushaltsplanung | 64 |
| C. | Ermittlung des Auftragswertes | 65 |
| I. | Grundsätze | 65 |
| II. | Möglichkeiten zur Ermittlung des Auftragswertes | 66 |
| 1. | Wahl der Methode | 66 |
| 2. | Umgehungsverbot | 68 |
| 3. | Relatives Aufteilungsverbot | 68 |
| III. | Maßgeblicher Zeitpunkt der Schätzung | 69 |
| D. | Gesamtauftragswert oder Einzelwert: Was gilt wann bei der Vergabe von Losen? | 70 |
| I. | Lieferleistungen | 71 |
| II. | Planungsleistungen | 71 |
| E. | Besondere Konstellationen | 72 |
| I. | Daueraufträge und Rahmenvereinbarungen | 72 |
| 1. | Rahmenvereinbarung | 72 |
| 2. | Daueraufträge | 73 |
| II. | Liefer- und Dienstleistungsaufträge ohne Gesamtpreis | 74 |
| III. | Weitere Sonderkonstellationen | 75 |
| 1. | Innovationspartnerschaft | 75 |
| 2. | Bauleistungen | 75 |
| 3. | Planungswettbewerbe | 76 |
| F. | Konsequenzen fehlerhafte Schätzung | 77 |
| I. | Wann liegt eine fehlerhafte Schätzung vor? | 77 |

| | | |
|-----|--------------------------------|----|
| II. | Überprüfbarkeit & Folgen | 77 |
| 1. | Überprüfbarkeit | 77 |
| 2. | Folgen | 78 |
| G. | Dokumentation | 78 |

Kapitel 5 Losaufteilung 80

| | | |
|------|---|----|
| A. | Erwägungen zum Leistungszuschnitt in Losen bzw. als Gesamtvergabe | 80 |
| I. | Grundsatz der losweisen Vergabe für Beschaffungskonzeption | 81 |
| 1. | Einordnung des Losbegriffs | 82 |
| 2. | Vorhandensein eines spezifischen Marktes | 83 |
| II. | Gesamtvergabe als Ausnahme in begründeten Einzelfällen | 83 |
| 1. | Wirtschaftliche Gründe | 84 |
| 2. | Technische Gründe | 85 |
| III. | Anforderungen an den Abwägungsvorgang | 85 |
| 1. | Berücksichtigung der relevanten Erwägungen | 86 |
| 2. | Dokumentation der Erwägungen und des Ergebnisses | 86 |
| 3. | Nachprüfbarkeit der Ermessensausübung | 87 |
| B. | Möglichkeiten der Verfahrensausgestaltung bei Losvergaben | 87 |
| I. | Einschränkung der Beteiligungsmöglichkeiten und Zuschlagschancen | 87 |
| 1. | Angebotslimitierung | 87 |
| 2. | Zuschlagslimitierung | 88 |
| II. | Parallelausschreibungen als Sonderfall | 88 |

Kapitel 6 Datenschutz im Rahmen der IT-Vergabe 89

| | | |
|------|--|-----|
| A. | Einleitung | 90 |
| B. | Grundsätzliches zum Datenschutz | 91 |
| C. | Übersicht DSGVO | 92 |
| I. | Anwendungsbereich | 92 |
| 1. | Räumlicher Anwendungsbereich | 92 |
| 2. | Sachlicher Anwendungsbereich | 94 |
| 3. | Regelungen neben der DSGVO | 94 |
| II. | Begriffsbestimmung und Grundsätze | 94 |
| 1. | Personenbezogene Daten | 94 |
| 2. | Besondere Arten personenbezogener Daten | 95 |
| 3. | Beispiele personenbezogener Daten aus dem Vergabeverfahren | 96 |
| III. | Verbot mit Erlaubnisvorbehalt | 97 |
| 1. | Einwilligung | 97 |
| 2. | Vertrag | 98 |
| 3. | Verarbeitung auf Grundlage einer rechtlichen Verpflichtung | 99 |
| 4. | Wahrnehmung einer Aufgabe im öffentlichen Interesse oder in Ausübung öffentlicher Gewalt | 99 |
| 5. | Berechtigte Interessen | 99 |
| 6. | Besondere Arten personenbezogener Daten | 100 |
| IV. | Die richtige Rechtsgrundlage im IT-Vergabeverfahren | 100 |

| | | |
|------------------|---|------------|
| 1. | Kontaktdaten | 100 |
| 2. | Eignungskriterien | 101 |
| 3. | Besonderheit bei Daten über Straftaten | 101 |
| V. | Zweckbindung | 102 |
| VI. | Datensparsamkeit/Datenminimierung und Erforderlichkeit | 102 |
| VII. | Rechenschaftspflicht | 103 |
| VIII. | Transparenz. | 103 |
| D. | Rollen der Datenverarbeitung | 104 |
| I. | Verantwortlicher | 104 |
| II. | Auftragsverarbeiter | 105 |
| 1. | Definition | 105 |
| 2. | Die Auftragsverarbeitungsvereinbarung nach Art. 28 DSGVO. | 105 |
| 3. | Unterauftragsvergabe | 106 |
| 4. | Einschränkung in der Vergabe | 107 |
| III. | Gemeinsame Verantwortliche | 107 |
| 1. | Urteil des EuGH zur Facebook-Fanpage | 108 |
| 2. | Folgen einer gemeinsamen Verantwortlichkeit | 108 |
| E. | Rechte der Betroffenen | 109 |
| I. | Recht auf Auskunft. | 109 |
| II. | Recht auf Berichtigung | 109 |
| III. | Recht auf Löschung | 110 |
| IV. | Recht auf Einschränkung der Verarbeitung. | 110 |
| V. | Recht auf Widerspruch. | 110 |
| F. | Datenschutz durch Technik und durch Voreinstellung. | 111 |
| G. | Transfer von Daten ins Nicht-EU Ausland, insbesondere USA. | 112 |
| I. | Gesetzliche Anforderungen | 112 |
| II. | Exkurs: 2 Stufen-Prüfung | 113 |
| III. | US-Transfer: Safe Harbor, Privacy Shield, Schrems | 113 |
| 1. | Safe Harbor | 113 |
| 2. | Privacy Shield. | 114 |
| 3. | Privacy Shield 2.0? – Das Trans-Atlantic Data Privacy Framework. | 114 |
| 4. | Standardvertragsklauseln | 115 |
| 5. | Ausnahmen in Art. 49 DSGVO. | 117 |
| H. | Einbindung von Datenschutzerfordernungen in den IT-Vergabeprozess | 119 |
| I. | Datenschutzerfordernungen in den Vergabeunterlagen. | 119 |
| II. | Leistungsbeschreibung | 119 |
| III. | Datenschutzrechtliche Anforderungen als Eignungskriterium | 121 |
| I. | Datenschutzverstöße und Geldbußen. | 121 |
| Kapitel 7 | Zusammenspiel zwischen Vergabestelle und Bedarfsträger | 122 |
| A. | Einleitung | 122 |
| B. | Beteiligte in einem Vergabeverfahren | 122 |
| I. | Der Bedarfsträger | 122 |
| II. | Die Vergabeabteilung | 123 |
| III. | Der Bieter. | 124 |
| C. | Gegenseitige Unterstützung zwischen Vergabestelle und Bedarfsträger. | 125 |

| | | |
|---|---|------------|
| I. | Bereitstellung von Vorlagen/Arbeitshilfen | 125 |
| II. | Wissensvermittlung durch die Vergabestelle | 125 |
| 1. | Markterkundung | 125 |
| 2. | Produktneutralität | 126 |
| 3. | Verfahrensart | 126 |
| 4. | Wertungskriterien | 126 |
| 5. | Bieterfragen/Rügen | 127 |
| 6. | Sichtbarkeit der Vergabe | 127 |
| 7. | Vergaberoadmap | 127 |
| 8. | Eignungskriterien | 128 |
| III. | Wissensvermittlung durch den Bedarfsträger | 128 |
| Abschnitt 2 Design der Beschaffung | | |
| (Ausgestaltung der Vorüberlegungen des AG) | | 129 |
| Kapitel 8 Die Wahl der Verfahrensart und deren Ablauf | | 129 |
| A. | Vorbereitung der Beauftragung – Rechtliche Einordnung der Beschaffung und Vergabekonzept | 129 |
| B. | Überblick über die Vergabeverfahrensarten | 130 |
| C. | Übersicht wesentlicher Merkmale sowie Vor- und Nachteile der Verfahrensarten – strategische Entscheidung vor Beginn der Ausschreibung | 133 |
| Kapitel 9 Die Regelverfahren in VgV und UVgO | | 138 |
| A. | Offenes Verfahren und öffentliche Ausschreibung | 138 |
| I. | Offenes Verfahren | 140 |
| 1. | Verfahrensablauf | 140 |
| 2. | Überblick Angebotsfrist im offenen Verfahren | 144 |
| II. | Öffentliche Ausschreibung | 146 |
| B. | Nicht offenes Verfahren und beschränkte Ausschreibung mit Teilnahmewettbewerb | 147 |
| I. | Verfahrensablauf | 148 |
| II. | Überblick Teilnahme- und Angebotsfristen im nicht offenen Verfahren .. | 150 |
| III. | Sonderfall: Vorinformation (§ 38 Abs. 3 VgV) | 152 |
| IV. | Abweichungen bei beschränkter Ausschreibung mit Teilnahmewettbewerb .. | 152 |
| C. | Fazit zur Festlegung auf ein Regelverfahren | 153 |
| Kapitel 10 Verhandlungsvergabe bzw. Verhandlungsverfahren mit und ohne Teilnahmewettbewerb | | 154 |
| A. | Einführung | 155 |
| B. | Verhandlungsvergabe bzw. Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb .. | 156 |
| I. | Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb bei Anpassung bereits verfügbarer Lösungen (§ 14 Abs. 3 Nr. 1 VgV, § 8 Abs. 4 Nr. 5 UVgO) .. | 157 |

| | | |
|---|--|------------|
| II. | Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb bei Aufträgen mit konzeptionellen oder innovativen Lösungen (§ 14 Abs. 3 Nr. 2, § 8 Abs. 4 Nr. 1 UVgO) | 158 |
| III. | Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb wenn Verhandlungen aufgrund des Auftragsgegenstandes erforderlich sind (§ 14 Abs. 3 Nr. 3) | 160 |
| IV. | Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb mangels ordnungsgemäßer oder bei Vorliegen nur unannehmbarer Angebote (§ 14 Abs. 3 Nr. 5 VgV, § 8 Abs. 4 Nr. 4 UVgO) | 160 |
| C. | Verhandlungsvergabe bzw. Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb . . | 161 |
| I. | Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb wegen eines Alleinstellungsmerkmals aus technischen Gründen oder wegen des Schutzes von ausschließlichen Rechten (§ 14 Abs. 4 Nr. 2b, c VgV; § 8 Nr. 10 UVgO) . . . | 162 |
| 1. | Alleinstellungsmerkmal aus technischen Gründen (§ 14 Abs. 4 Nr. 2b, Abs. 6 VgV) | 162 |
| 2. | Alleinstellungsmerkmal wegen eines Ausschließlichkeitsrechts, insbesondere von gewerblichen Schutzrechten (§ 14 Abs. 2c, Abs. 6 VgV) . . | 166 |
| 3. | Anwendung der Vorgaben aus § 14 Abs. 6 VgV im Rahmen der UVgO? | 167 |
| II. | Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb wegen äußerster Dringlichkeit (§ 14 Abs. 4 Nr. 3 VgV, § 8 Abs. 4 Nr. 9 UVgO) | 168 |
| III. | Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb aufgrund anderer Tatbestände | 172 |
| 1. | Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb wegen eines vorangegangenen, aufgehobenen offenen oder nicht offenen Verfahrens (§ 14 Abs. 4 Nr. 1 VgV) | 172 |
| 2. | Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb bei Beschaffung zusätzlicher Lieferleistungen des ursprünglichen Auftragnehmers (§ 14 Abs. 4 Nr. 5 VgV, § 8 Abs. 4 Nr. 12 UVgO) | 174 |
| 3. | Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb zum Zwecke der Beschaffung von Liefer- und Dienstleistungen bei besonders günstigen Bedingungen (§ 14 Abs. 4 Nr. 7 VgV, § 8 Abs. 4 Nr. 14 UVgO) | 175 |
| IV. | Risiken eines Verhandlungsverfahrens ohne Teilnahmewettbewerb, Methoden zur zeitlichen Absicherung | 176 |
| V. | Vorteile des Verhandlungsverfahrens: Erste indikative Angebote. | 177 |
| D. | Exkurs: Wettbewerblicher Dialog und Innovationspartnerschaft | 178 |
| I. | Wettbewerblicher Dialog (§ 18 VgV) | 178 |
| II. | Innovationspartnerschaft (§ 19 VgV) | 179 |
| E. | Vergabedokumentation | 181 |
| Kapitel 11 Eignungskriterien | | 182 |
| A. | Allgemeines | 182 |
| I. | Eignungskriterien | 183 |
| II. | Zwingende Ausschlussgründe (§ 123 GWB) | 184 |
| III. | Fakultative Ausschlussgründe (§ 124 GWB) | 185 |
| B. | Typische Eignungskriterien in IT-Bereich. | 187 |
| I. | Befähigung und Erlaubnis zur Berufsausübung. | 188 |
| II. | Wirtschaftliche und finanzielle Leistungsfähigkeit. | 190 |

| | |
|---|-----|
| 1. Mindestjahresumsatz | 190 |
| 2. Berufs- oder Betriebshaftpflichtversicherung in bestimmter geeigneter Höhe | 191 |
| III. Technische und berufliche Leistungsfähigkeit | 192 |
| 1. Geeignete Referenzen | 192 |
| 2. Technische Fachkräfte, insbes. Verfügbarkeitserklärung | 194 |
| 3. Qualitätssicherungsmaßnahmen | 195 |
| 4. Studien- und Ausbildungsnachweise | 196 |
| 5. Durchschnittliche jährliche Beschäftigtenzahl | 197 |
| 6. Konformitätsbescheinigungen (bei Lieferleistungen) | 197 |
| 7. Erfüllung von Qualitätssicherungsnormen | 197 |
| 8. Datenschutzrechtliche Anforderungen | 198 |
| 9. No-Spy-Erklärung | 199 |
| 10. Ungleichbehandlung wegen des Herkunftslandes | 200 |
| C. Teilnahmewettbewerb im zweistufigen Verfahren, insb. Bewertungsmatrix | 200 |

| | |
|--|------------|
| Kapitel 12 Zuschlagskriterien und Wertungsmethoden | 203 |
| A. Bedeutung und Einordnung von Zuschlagskriterien und Wertungsmethoden .. | 204 |
| I. Bekanntgabe-Pflicht in Auftragsbekanntmachung oder Vergabeunterlagen .. | 204 |
| II. Nachträgliche Änderung von Zuschlagskriterien | 206 |
| III. Zusammenhang zwischen Zuschlagskriterien und Verhandlungsgegenständen | 207 |
| 1. Verhandlung von Angebotsinhalten, insbesondere Konzepten | 208 |
| 2. Öffnung von Verhandlungen über A- und B-Kriterien | 208 |
| IV. Weitere, insbesondere inhaltliche Anforderungen an Zuschlagskriterien .. | 209 |
| 1. Verbindung mit dem Auftragsgegenstand | 210 |
| 2. Gewährleistung wirksamen Wettbewerbs und wirksamer Überprüfung .. | 210 |
| 3. Trennung von Eignungs- und Zuschlagskriterien | 211 |
| 4. Sachgerechtigkeit von Bewertungsmethodiken | 212 |
| B. Weichenstellung: Nur Preis-/Kostenkriterien oder daneben Qualitätskriterien .. | 213 |
| C. Typische Zuschlagskriterien im IT-Bereich | 214 |
| I. Reine Preiswertung | 215 |
| II. Einfache Richtwertmethode | 216 |
| III. Erweiterte Richtwertmethode | 217 |
| IV. Inhaltliche Gestaltung von Zuschlagskriterien im IT-Bereich | 218 |
| 1. Inhalt von Zuschlagskriterien | 218 |
| 2. Bedeutung und Konsequenzen der Verwendung eines Kriterienkatalogs .. | 220 |
| 3. Differenzierung nach »digital« und »mit Beurteilungsspielraum« gestalteten Kriterien | 221 |
| 4. Konzepte für die Wertung nach Zuschlagskriterien | 224 |
| D. Verifizierende und wertende Teststellung | 226 |
| I. Einleitung | 226 |
| 1. Verifizierende Teststellung | 227 |
| 2. Wertende Teststellung | 227 |
| 3. Anwendbarkeit | 228 |

| | | |
|------|-------------------------------------|-----|
| II. | Veröffentlichung | 228 |
| III. | Zeitplanung | 229 |
| IV. | Vorbereitung der Teststellung | 229 |
| V. | Durchführung der Teststellung | 230 |
| VI. | Dokumentation | 231 |

Kapitel 13 Leistungsbeschreibung und Vertrag bei der Beschaffung von IT-Leistungen und IT-Dienstleistungen.

| | | |
|------|---|-----|
| | | 232 |
| A. | Die Leistungsbeschreibung | 233 |
| I. | Die Leistungsbeschreibung als Herzstück des Vergabeverfahrens | 233 |
| II. | Die Erstellung der Leistungsbeschreibung bei IT-Beschaffungen | 234 |
| III. | Die Erstellung der Leistungsbeschreibung | 234 |
| 1. | Leistungsbestimmungsrecht des Auftraggebers | 235 |
| 2. | Produktneutrale vs. produktscharfe Leistungsbeschreibung | 235 |
| 3. | Berücksichtigung sozialer und umweltbezogener Aspekte | 236 |
| 4. | Funktionale vs. konstruktive Leistungsbeschreibung | 238 |
| 5. | Die agile Leistungsbeschreibung | 238 |
| IV. | Verhältnis von Leistungsbeschreibung und Vertrag | 238 |
| V. | Änderung der Leistungsbeschreibung | 239 |
| B. | Die EVB-IT | 240 |
| I. | Grundlagen der EVB-IT | 240 |
| 1. | Arbeitsgruppe EVB-IT | 240 |
| 2. | Verhandlungen zwischen öffentlicher Hand und IT-Wirtschaft | 241 |
| 3. | Entstehung und Weiterentwicklung der EVB-IT | 241 |
| 4. | Anwendungsverpflichtung für öffentliche Auftraggeber | 242 |
| 5. | Überblick über die EVB-IT Dokumente | 242 |
| 6. | Basisverträge und Systemverträge | 245 |
| II. | Die einzelnen EVB-IT Verträge | 246 |
| 1. | EVB-IT Dienstleistung | 246 |
| 2. | EVB-IT Kauf | 249 |
| 3. | EVB-IT Überlassung Typ A | 249 |
| 4. | EVB-IT Überlassung Typ B | 250 |
| 5. | EVB-IT Pflege S. | 251 |
| 6. | EVB-IT Instandhaltung | 251 |
| 7. | EVB-IT Cloud | 252 |
| 8. | EVB-IT Systemlieferung | 254 |
| 9. | EVB-IT Systemvertrag | 255 |
| 10. | EVB-IT Erstellung | 256 |
| 11. | EVB-IT Service | 257 |
| III. | Perspektiven und zukünftige Vertragsmuster | 257 |
| 1. | EVB-IT Open-Source-Software (OSS) | 257 |
| 2. | EVB-IT agil | 258 |
| 3. | EVB-IT Rahmenvertrag | 260 |
| 4. | Digitalisierung der EVB-IT | 260 |
| C. | Service Level Agreements | 260 |

| | | |
|------|---|-----|
| D. | Sonstige Ausschreibungsunterlagen | 261 |
| I. | Bewerbungsbedingungen | 262 |
| II. | Formblätter | 262 |
| III. | Bekanntmachung | 262 |

Kapitel 14 Besonderheiten bei agilen Projektgestaltungen

| | | |
|------|---|-----|
| A. | Einführung | 264 |
| B. | Wie werden Projekte agil abgewickelt | 266 |
| I. | Agilität – eine erste (wichtige) Annäherung | 266 |
| II. | Welche Probleme lösen agile Vorgehensweisen? Wie laufen »normale« Projekte? | 267 |
| 1. | Was ist eigentlich »normal« und was sind gängige Probleme? | 267 |
| 2. | Welche Probleme des klassischen Vorgehens wollen agile Methoden verbessern? | 269 |
| III. | Grundlegendes zum Scrum-Modell | 272 |
| IV. | Das Scrum-Framework | 274 |
| 1. | Prozessmodell und Organisationsprinzipien | 274 |
| 2. | Wesentliche Rollen in Scrum | 275 |
| 3. | Artefakte: Von der Produktvision zum geregelten Anforderungsmanagement | 277 |
| 4. | Das Zusammenspiel im Scrum Framework – die Events | 280 |
| C. | Vergaberechtliche Aspekte | 284 |
| I. | Rahmenvereinbarung oder fester Vertrag | 284 |
| II. | Dienst- oder Werkvertrag | 285 |
| III. | Verhandlungsverfahren | 287 |
| IV. | Agile Eignungs- und Zuschlagskriterien | 287 |
| V. | Sonstige vertragsrechtliche Besonderheiten | 288 |

Kapitel 15 Besonderheiten bei der Beschaffung von Open-Source-Produkten

| | | |
|-----|--|-----|
| A. | Open-Source-Software – Lösungsansatz für Digitale Souveränität in der Verwaltung | 291 |
| B. | Ausschreibungspflicht für Open-Source-Software? | 293 |
| I. | Reine Software-Beschaffung | 293 |
| II. | Beschaffung von Open-Source-Software mit Dienstleistungen | 294 |
| C. | Vergaberechtliche Zulässigkeit der Vorgabe von Open-Source-Kriterien | 294 |
| I. | Open-Source-Vorgaben und Leistungsbestimmungsrecht | 294 |
| II. | Produktneutralität der Leistungsbeschreibung | 296 |
| D. | Auftragswertschätzung | 297 |
| E. | Vergabearten bei der Beschaffung von Open-Source-Software | 298 |
| I. | Wettbewerblicher Dialog | 298 |
| II. | Innovationspartnerschaft | 299 |
| F. | Losbildung | 299 |
| G. | Eignungskriterien | 300 |
| H. | Zuschlagskriterien | 301 |

| | | |
|----|---|-----|
| I. | Datenschutz und Auftragsverarbeitung. | 302 |
| J. | Open-Source-Software und EVB-IT-Verträge. | 304 |

| | |
|---|------------|
| Abschnitt 3 Teilnahme an einem Vergabeverfahren (strategische Überlegungen als AN) | 307 |
|---|------------|

| | |
|--|------------|
| Kapitel 16 Finden von Bekanntmachungen, Analyse der Ausschreibungsunterlagen. | 307 |
| A. Öffentliche Aufträge – Chancen und Besonderheiten. | 307 |
| B. Aufträge finden, heißt nach Bekanntmachungen suchen | 309 |
| C. Sonderfall – Ausschreibungen ohne Bekanntmachung | 311 |
| D. Bewerbungsaufwand abschätzen. | 312 |
| E. Die Must-Haves bei der Prüfung der Vergabeunterlagen | 313 |
| F. Prüfung weiterer Vergabeunterlagen. | 314 |
| G. Rahmenvereinbarung oder Einzelauftrag | 317 |
| H. Prüfung der Zuschlagskriterien. | 317 |
| I. Bewertungsmethoden. | 319 |
| J. Zusammenfassung | 320 |

| | |
|---|------------|
| Kapitel 17 Bietergemeinschaft, Nachunternehmen und Eignungsleihe. . . . | 321 |
| A. Einleitung | 321 |
| B. Bietergemeinschaft. | 321 |
| I. Allgemeines. | 321 |
| II. Zulässigkeit von Bietergemeinschaften | 322 |
| III. Eignungsprüfung | 324 |
| IV. Änderungen in der Zusammensetzung der Bietergemeinschaftsmitglieder | 324 |
| V. Mehrfache Beteiligung | 325 |
| C. Unterauftragnehmer. | 327 |
| I. Allgemeines. | 327 |
| II. Mitteilung an Auftraggeber | 327 |
| III. Besonderes Informationsbedürfnis | 329 |
| D. Eignungsleihe. | 329 |
| I. Allgemeines. | 329 |
| II. Nachweis der Kapazität. | 330 |
| III. Haftung | 331 |
| IV. Beschränkung der Eignungsleihe | 331 |
| V. Selbstaussführungsgebot. | 332 |

| | |
|--|------------|
| Kapitel 18 Strategie der Angebotserstellung | 333 |
| A. Einführung. | 333 |
| B. Tipps und Strategien im Rahmen der Angebotserstellung | 334 |
| I. Formfehler | 334 |
| 1. Vollständigkeit (Mindestangaben) | 334 |

| | | |
|------|--|-----|
| 2. | Nachforderung | 335 |
| 3. | Mindestanforderungen | 336 |
| 4. | Aufklärung | 337 |
| 5. | Zusammenfassung Ausschlussgründe | 338 |
| II. | Fristen | 339 |
| 1. | Bid-Manager | 339 |
| 2. | Projektsteuerung und Teamwork | 340 |
| 3. | Grundsatz der »angemessenen« Fristen | 340 |
| 4. | Übersicht Fristarten | 341 |
| III. | Fragen | 342 |
| 1. | Fragen Sie! | 342 |
| 2. | Fragen Sie nach! | 343 |
| 3. | Lesen Sie mit! | 344 |
| 4. | Gute Fragen, schlechte Fragen | 344 |
| 5. | Fragen bleiben Fragen | 346 |
| 6. | Fragen Sie rechtzeitig | 348 |
| 7. | Nutzen Sie das Portal! | 348 |
| IV. | Konzepte | 349 |
| 1. | Rechtliches | 349 |
| 2. | Keine Konzepte von der Stange! | 350 |
| V. | Anschreiben | 351 |
| 1. | Formvorschriften | 351 |
| 2. | Keine Änderung der Vergabeunterlagen | 352 |
| 3. | Sonstiges | 352 |
| VI. | Checkliste | 352 |

| | |
|--|------------|
| Abschnitt 4 Durchführung des Vergabeverfahrens (strategische Überlegungen als AG) | 355 |
|--|------------|

| | |
|--|------------|
| Kapitel 19 Prüfung und Dokumentation der Eignungswertung | 355 |
| A. Allgemeines | 355 |
| B. Beleg der Eignung und des Nicht-Vorliegens von Ausschlussgründen (§ 48 VgV) | 356 |
| C. Beleg der Einhaltung von Normen der Qualitätssicherung und des Umweltmanagements (§ 49 VgV) | 357 |
| D. Die Einheitliche Europäische Eigenerklärung (EEE) | 357 |
| E. Präqualifikationsnachweise | 358 |
| F. Dokumentation | 358 |

| | |
|--|------------|
| Kapitel 20 Prüfung und Dokumentation der Zuschlagskriterien | 360 |
| A. Bedeutung der Festlegung von Zuschlagskriterien bei Vorbereitung des Verfahrens | 360 |
| B. Hohe Anforderungen an die Transparenz der Wertung nach Zuschlagskriterien | 361 |
| C. Beispiel der Dokumentation der Bewertung eines Konzepts | 363 |

| | | |
|-----|---|-----|
| D. | Gütezeichen und Zertifikate als Beleg | 365 |
| E. | Anforderungen an die Prüfungstiefe des Auftraggebers | 366 |
| F. | Mehr-Augen-Prinzip und Einsatz von Bewertungsgremien | 367 |
| I. | Mehr-Augen-Prinzip | 367 |
| II. | Einsatz von Bewertungsgremien | 368 |
| 1. | Sicherstellung der eigenverantwortlichen Entscheidung des Auftraggebers | 368 |
| 2. | Sicherstellung einer ordnungsgemäßen Dokumentation des Einsatzes des Bewertungsgremiums | 368 |
| G. | Prüfung und Dokumentation von »Personalwertung« | 370 |

| | | |
|-------------------|--|------------|
| Kapitel 21 | Nachforderungen | 372 |
| A. | Ausgangslage und Bedeutung von Nachforderungen im Vergabeverfahren | 372 |
| I. | Die Forderung von Unterlagen im IT-Vergabeverfahren | 372 |
| II. | Prüfung der eingereichten Unterlagen als Ausgangspunkt | 373 |
| III. | Nachforderungen in verschiedenen Phasen verschiedener Vergabeverfahren möglich | 374 |
| IV. | Vermeidung von Situationen, in denen Nachforderungen erforderlich werden | 374 |
| V. | Ausschluss von Nachforderungen in den Vergabeunterlagen | 376 |
| B. | Voraussetzungen einer zulässigen Nachforderung und Abgrenzungsfragen im Einzelfall | 376 |
| I. | Vorbemerkung | 376 |
| II. | »Unterlagen« als Gegenstand der Nachforderung | 377 |
| III. | Nachgefordert werden kann nur, was wirksam gefordert wurde | 377 |
| IV. | Nachforderung von unternehmensbezogenen vs. leistungsbezogenen Unterlagen | 378 |
| V. | Nachforderung »fehlender« und »unvollständiger« Unterlagen | 379 |
| VI. | Die »Korrektur« »fehlerhafter« Unterlagen | 382 |
| VII. | Spezialfall: Nachforderung von Preisangaben | 382 |
| C. | Durchführung der Nachforderung | 383 |
| I. | Entscheidung über die Nachforderung: Ermessensausübung | 383 |
| II. | Frist | 384 |
| III. | Form | 385 |
| IV. | Dokumentation | 385 |

| | | |
|-------------------|--|------------|
| Kapitel 22 | Umgang mit Interessenkonflikten und Projektantenstellung | 386 |
| A. | Ausgangslage | 386 |
| B. | Projektantenstellung | 387 |
| C. | Interessenkonflikt | 388 |
| I. | Was ist ein Interessenkonflikt im Sinne des Vergaberechts? | 388 |
| II. | Rechtsfolge des Interessenkonfliktes | 389 |
| III. | Typische Fallbeispiele: | 389 |
| 1. | Interessenkonflikt bei einem Mitarbeiter des Auftraggebers im Vergabeverfahren | 389 |
| 2. | Interessenkonflikt des Auftragnehmers bei der Vertragsausführung | 389 |

| | |
|---|------------|
| Kapitel 23 Möglichkeiten und Grenzen von Verhandlungen | 390 |
| A. Einführung | 390 |
| B. Rechtliche Möglichkeiten und Grenzen von Verhandlungen | 390 |
| I. Einordnung | 390 |
| 1. Nachforderung | 391 |
| 2. Aufklärung | 391 |
| 3. (nicht) offenes Verfahren | 391 |
| II. Verhandlungsverfahren | 392 |
| 1. Zulässigkeit | 392 |
| 2. Zweckmäßigkeit | 392 |
| 3. Transparenz | 394 |
| 4. Verhandlungsverzicht | 395 |
| 5. Optionen, Soll- und Mussanforderungen | 396 |
| 6. Verhandlungsverbot über Mindestanforderungen? | 397 |
| 7. Anpassungs- und Entwicklungsleistungen | 398 |
| III. Verhandlungsführung | 398 |
| 1. Formales | 399 |
| 2. Vorbereitung | 399 |
| 3. Verhandeln oder Präsentieren? | 400 |
| 4. Dokumentation – »Wer schreibt, der bleibt« | 401 |

| | |
|---|------------|
| Kapitel 24 Beendigung des Vergabeverfahrens (§ 134 GWB, Zuschlag, Aufhebung) | 402 |
| A. Zuschlagserteilung (§ 127 GWB) | 403 |
| I. Vorliegen eines zuschlagfähigen Angebotes | 403 |
| II. Zuschlagskriterien | 404 |
| III. Bestimmungsrecht/Selbstbindung | 405 |
| IV. Festlegung der Kriterien/Bekanntmachung | 406 |
| 1. Preisliche Zuschlagskriterien | 407 |
| 2. Leistungsbezogene Zuschlagskriterien | 408 |
| 3. Soziale Zuschlagskriterien | 409 |
| 4. Ökologische Zuschlagskriterien | 410 |
| V. Transparenz/Beurteilungsspielraum | 410 |
| VI. Wirtschaftlichstes Angebot | 412 |
| VII. Rechtsschutz | 413 |
| B. Informations- und Wartepflicht/Zeitpunkt der Zuschlagserteilung (§ 134 GWB) | 414 |
| I. Persönlicher und sachlicher Anwendungsbereich | 414 |
| II. Informationspflicht | 416 |
| 1. Namen des erfolgreichen Bieters | 417 |
| 2. Gründe der Nichtberücksichtigung | 417 |
| 3. Frühester Zeitpunkt des Zuschlages | 418 |
| 4. Angabe weiterer Informationen | 419 |
| 5. Zugang | 420 |
| 6. Darlegungs- und Beweislast | 421 |
| III. Folgen eines Verstoßes | 421 |

| | | |
|-------|--|-----|
| IV. | Vorabinformation entbehrlich bei besonderer Dringlichkeit | 422 |
| V. | Vorabinformation entbehrlich bei verteidigungs- oder sicherheitsspezifischen Aufträgen | 424 |
| C. | Aufhebung des Vergabeverfahrens (§ 63 VgV) | 425 |
| I. | Anwendungsbereich/Voraussetzungen einer Aufhebung | 426 |
| II. | Aufhebungsgründe | 427 |
| | 1. Kein Angebot entspricht den Bedingungen | 427 |
| | 2. Wesentliche Änderung der Verfahrensgrundlage | 428 |
| | 3. Kein wirtschaftliches Ergebnis | 429 |
| | 4. Andere schwerwiegende Gründe | 430 |
| III. | Dokumentationspflicht | 432 |
| IV. | Mitteilungspflicht | 432 |
| V. | Erneute Ausschreibung | 433 |
| VI. | Überprüfung der Entscheidung | 433 |
| VII. | Praktische Probleme | 434 |
| | 1. Pflicht zur Aufhebung | 434 |
| | 2. Teilaufhebung | 435 |
| | 3. Flucht in die Aufhebung | 436 |
| VIII. | Rechtsschutz | 437 |
| | 1. Aufhebung der Aufhebung | 437 |
| | 2. Schadensersatzpflicht | 438 |

Abschnitt 5 Vertragsausführung

439

| | |
|--|-----|
| Kapitel 25 Änderungen von Aufträgen nach der Vergabe | 439 |
| A. Ausgangslage | 440 |
| B. Strategische Vorüberlegungen | 440 |
| I. Der zu ändernde Auftrag wurde nach GWB-Vergaberecht vergeben | 441 |
| 1. Keine wesentliche Änderung im Sinne von § 132 Abs. 1 GWB | 441 |
| 2. 20 %-Kontingent nach § 3 Abs. 9 VgV | 441 |
| 3. Bagatelländerung nach § 132 Abs. 3 VgV | 442 |
| 4. Erhöhung um bis zu 50 % des ursprünglichen Auftragswertes nach § 132 Abs. 2 GWB | 443 |
| 5. Neues Vergabeverfahren erforderlich nach § 132 Abs. 1 GWB | 443 |
| II. Der zu ändernde Auftrag wurde unterschwellig vergeben | 443 |
| C. Änderungen bei Aufträgen, die ins GWB-Vergaberecht fallen | 444 |
| I. Während der Vertragslaufzeit | 444 |
| II. Unterscheidung zwischen wesentlichen und unwesentlichen Änderungen | 444 |
| 1. Wesentliche und unwesentliche Änderungen | 444 |
| 2. Änderung von Bedingungen des ursprünglichen Vergabeverfahrens | 445 |
| 3. Änderung des wirtschaftlichen Gleichgewichts zugunsten des AN | 446 |
| 4. Änderung des Umfangs des öffentlichen Auftrags | 447 |
| 5. Neuer Auftragnehmer | 449 |
| III. Bagatelländerung | 449 |
| 1. Voraussetzungen der Bagatelländerung | 450 |

| | | |
|--|---|------------|
| 2. | Begrenzung der Zulässigkeit von Bagatelländerungen. | 450 |
| IV. | Ausnahmsweise zulässige wesentliche Änderungen. | 450 |
| 1. | Überprüfungsklauseln oder Optionen. | 451 |
| 2. | Wechsel des Auftragnehmers unmöglich oder unzumutbar. | 453 |
| 3. | Unvorhergesehene Änderung erforderlich. | 455 |
| 4. | Ersetzung des Auftragnehmers. | 456 |
| D. | Änderungen bei Aufträgen, die unter die UVgO fallen. | 457 |
| E. | Besonderheiten bei Rahmenvereinbarungen. | 457 |
| I. | Änderung einer Rahmenvereinbarung nach Erreichen der Obergrenze. | 458 |
| II. | Änderung der Rahmenvereinbarung oder Änderung des Einzelauftrags. ... | 458 |
| Kapitel 26 Abnahme und Mängel. | | 460 |
| A. | Einleitung. | 460 |
| B. | Vertragstypische Pflichten beim Werkvertrag. | 461 |
| I. | Pflichten des Unternehmers/Auftragnehmers. | 461 |
| 1. | Kennzeichen eines Werkvertrags. | 461 |
| 2. | Werkunternehmerpfandrecht/dingliche Sicherung. | 463 |
| 3. | Erfüllungsgehilfen/Unterauftragnehmer. | 463 |
| 4. | Sach- und Rechtsmängel. | 464 |
| II. | Pflichten des Bestellers/Auftraggebers. | 464 |
| 1. | Werklohn, Abschlagszahlungen und Kostenanschlag. | 465 |
| 2. | Abnahme. | 466 |
| III. | (Gewährleistungs-)Rechte des Bestellers bei Mängeln (nach Abnahme). ... | 470 |
| 1. | Nacherfüllung. | 471 |
| 2. | Selbstvornahme. | 471 |
| 3. | Rücktritt und Minderung. | 472 |
| 4. | Schadensersatz. | 473 |
| 5. | Aufwendungsersatz. | 474 |
| 6. | Verjährung der Mängelansprüche. | 474 |
| IV. | Besondere Kündigungsrechte des Auftraggebers. | 475 |
| V. | Mitwirkung des Bestellers. | 476 |
| Stichwortverzeichnis. | | 479 |