

# Inhaltsverzeichnis

Fundstellen zitierter EuG- und EuGH-Rspr. ....	13
Literaturverzeichnis .....	15
Einführung .....	31
A) Begriff und rechtliche Einordnung der Dienstleistungskonzession ...	39
I. Begriffsbestimmung der Dienstleistungskonzession .....	41
1.) Das Kriterium der Übernahme wirtschaftlichen Risikos .....	43
a) Der Begriff des wirtschaftlichen Risikos .....	48
(1) Wirtschaftliches Risiko und Betriebsrisiko .....	48
(2) Notwendigkeit der Entgeltzahlung durch den Nutzer ....	52
(3) Die erforderliche Verantwortungsverteilung .....	57
b) Das wirtschaftliche Risiko im Falle staatlicher Entgeltleistungen .....	61
(1) Der Ausgleich struktureller Defizite .....	62
(2) Grenzen staatlicher Bezuschussung .....	65
c) Weitere Fälle der Reduzierung wirtschaftlichen Risikos ...	67
(1) Anschluss- und Benutzungszwänge .....	68
(2) Vertragliche Risikoverlagerung .....	71
2.) Öffentliche Aufgabe im Allgemeininteresse .....	75
II. Der sachliche Anwendungsbereich und Abgrenzungen .....	79
1.) Abgrenzung von Lieferkonzessionen .....	80
2.) Abgrenzung von Baukonzessionen .....	83
3.) Abgrenzung von innerstaatlichen Organisationsmaßnahmen ...	87
a) Vergaberechtliche Behandlung innerstaatlicher Organisationsmaßnahmen .....	87
b) An innerstaatliche Organisationsmaßnahmen zu stellende Anforderungen .....	91
III. Die Behandlung der Dienstleistungskonzession im Gemeinschaftrecht .....	95

1.) Europarechtliche Anforderungen an die Erteilung von Dienstleistungskonzessionen .....	98
a) Primärrechtliche Vergabeprinzipien .....	104
(1) Das Transparenzgebot .....	105
(a) Ex-post-Transparenz .....	106
(b) Ex-ante-Transparenz .....	107
(i) Die Herstellung „angemessener Öffentlichkeit“ .....	108
(ii) Das Transparenzgebot bei Dienstleistungskonzessionen von geringem Wert .....	112
(iii) An die Bekanntmachung zu stellende inhaltliche Anforderungen .....	117
(2) Das Diskriminierungsverbot .....	120
(a) Inhaltliche Anforderungen .....	122
(b) Verfahrensrechtliche Anforderungen .....	125
(3) Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz .....	128
(a) Die Verhältnismäßigkeit der Leistungsbeschreibung .....	133
(b) Die Verhältnismäßigkeit von Eignungskriterien ...	134
(c) Die Berücksichtigung vergabefremder Aspekte ....	136
b) Die Auswahlentscheidung .....	139
2.) Die In-House-Vergabe von Dienstleistungskonzessionen .....	143
a) 1. Teckal-Kriterium: Kontrolle wie über eigene Dienststellen .....	145
b) 2. Teckal-Kriterium: Tätigkeit für die öffentlichen Auftraggeber .....	147
3.) Die Nichtdiskriminierungsklausel: Art 17 i.V.m. Art 3 VKR .....	149
IV. Rechtsschutz Dritter gegen die Erteilung einer Dienstleistungskonzessionen zugunsten eines Konkurrenten .....	152
1.) Das Rechtsschutzdefizit .....	155
2.) Die europarechtliche Erforderlichkeit primären Rechtsschutzes .....	158
3.) Lösung des sich ergebenden Rechtsschutzdefizites de lege lata .....	163
a) Anwendbarkeit des Rechtsschutzsystems des GWB auf die Dienstleistungskonzession .....	163

b) Europarechtskonforme Anwendung nationaler Rechtsnormen zum Zwecke der Sicherstellung effektiven Rechtsschutzes .....	166
(1) § 101a GWB analog? .....	167
(2) Die Pflicht zur Vorabinformation nach nationalem Verfassungsrecht .....	168
4.) Der Inhalt und die Folgen der Missachtung der gebotenen Vorabinformation .....	175
5.) Zusammenfassung .....	176
V. Ausblick .....	178
 B) Die Dienstleistungskonzession im europäischen Beihilfenrecht ...	183
 I. Die beihilferechtliche Relevanz der Erteilung einer Dienstleistungskonzession .....	187
1.) Die Begünstigung .....	189
a) Die begünstigende Wirkung der Erteilung einer Dienstleistungskonzession .....	194
(1) Der in der Erteilung einer Dienstleistungskonzession liegende wirtschaftliche Vorteil .....	196
(a) Die wirtschaftlichen Rahmenbedingungen der Erteilung von Dienstleistungskonzessionen .....	196
(b) Die unternehmenswerterhöhende Wirkung der Konzessionserteilung .....	198
(2) Der begünstigende Charakter des in der Konzessionserteilung liegenden wirtschaftlichen Vorteils .....	201
(a) Berücksichtigungsfähige Gegenleistungen des Konzessionärs im Sinne des market economy investor tests .....	204
(b) Die Beurteilung eines adäquaten Verhältnisses von Leistung und Gegenleistung .....	210
b) Das begünstigungsausschließende Bieterverfahren .....	215
(1) Die an das begünstigungsausschließende Bieterverfahren zu stellenden Anforderungen .....	217
(a) Die Diskriminierungs- und Bedingungsfreiheit ...	219
(b) Das Transparenzerfordernis .....	226

(i)	Die Bestimmung potenziellen Bieterinteresses .....	228
(ii)	Die Beschränkung der erforderlichen Publizität aufgrund wirtschaftlicher Erwägungen .....	230
(c)	Die Wettbewerbsoffenheit des Bieterverfahrens ..	232
(d)	Die Vergleichbarkeit der eingegangenen Angebote .....	235
(2)	Konsequenzen der Missachtung der an das begünstigungsausschließende Bieterverfahren zu stellenden Anforderungen .....	238
(a)	Begünstigungsvermutung im Falle unterbliebener Bieterverfahren .....	239
(b)	Begünstigungsvermutung im Falle fehlerhafter Bieterverfahren .....	242
c)	Bestimmung der Höhe der Begünstigung .....	244
d)	Zusammenfassung .....	246
2.)	Der Staatsmitteleinsatz .....	248
a)	Keine Minderung staatlicher Mittel im Zuge des Verzichts auf die eigene Verwertung der Dienstleistung ..	251
b)	Der Verzicht auf Konzessionsabgaben .....	256
3.)	Das Bestimmtheitserfordernis .....	261
4.)	Die Wettbewerbsverfälschung .....	263
a)	Wettbewerbsverfälschende Wirkungen trotz bestehenden Monopols des Konzessionärs .....	265
b)	Ausschluss wettbewerbsverfälschender Wirkungen durch die Transparenzrichtlinie? .....	267
5.)	Die Handelsbeeinträchtigung .....	269
6.)	Zusammenfassung .....	274
II.	Die beihilferechtliche Relevanz staatlicher Zuschüsse .....	276
1.)	Die „Tatbestandslösung“ des EuGH .....	278
2.)	An Ausgleichszahlungen zu stellende beihilferechtliche Anforderungen .....	279
a)	Die Betrauung mit einer Gemeinwohlverpflichtung .....	282
(1)	Gemeinwirtschaftliche Verpflichtungen .....	283
(2)	Betrauung .....	287
b)	Festlegung der Parameter der Ausgleichsberechnung .....	290
c)	Beschränkung der Ausgleichsleistungen der Höhe nach ..	292

d) Methoden der Ausgleichsberechnung .....	297
(1) Die Vergleichskostenanalyse .....	298
(2) Das Ausschreibungsverfahren .....	301
(a) Notwendigkeit eines formellen Vergabeverfahrens? .....	302
(b) Die an das Ausschreibungsverfahren zu stellenden Anforderungen .....	303
e) Konsequenzen überkompensatorischer Zuschüsse auf Dienstleistungskonzessionen .....	306
3.) Zusammenfassung .....	307
C) Ergebnisse .....	311