

Inhaltsverzeichnis

1. Teil: Einleitung	15
A. Einführung in die Problemstellung, Gegenstand und Zielsetzung der Arbeit	15
B. Gang und Methodik der Untersuchung	18
I. Gang der Untersuchung	18
II. Methodik: Rechtsvergleich	20
2. Teil: Grundlagen der Richtlinienumsetzung und Überblick zum Vergaberichtlinienpaket 2014	27
A. Grundlagen der Umsetzung von europäischen Richtlinien	27
I. Funktion der Richtlinie und Prinzip der gestuften Verbindlichkeit	27
II. Richtlinienerrlass durch den europäischen Gesetzgeber	30
1. Kompetenzgrundlage und Wahl der Handlungsform	30
2. Erlassverfahren	34
III. Umsetzung durch die Mitgliedstaaten	37
1. Anforderungen an eine ordnungsgemäße Umsetzung durch die Mitgliedstaaten	37
a. Verbindlichkeit hinsichtlich des zu erreichenden Ziels der Richtlinie	37
b. Wahlfreiheit der Mitgliedstaaten hinsichtlich Form und Mittel zur Zielerreichung	38
aa. Zuständige innerstaatliche Stellen	38
bb. Umsetzungsmittel	39
cc. Materielle Umsetzungsspielräume bzw. Spielraum der Rechtsangleichung	40
2. Nicht fristgerechte Umsetzung der Richtlinie und deren Konsequenzen	42
a. Unmittelbare Wirkung der Richtlinie	43
b. Gebot der richtlinienkonformen Auslegung des nationalen Rechts	44
c. Staatshaftungsansprüche des Einzelnen	46
B. Überblick zum Vergaberichtlinienpaket 2014 und zur Richtlinie 2014/24/EU	47
I. Entstehungsgeschichte des Vergaberichtlinienpakets 2014	48

II. Zielsetzung und Leitgedanken des Vergaberichtlinienpakets 2014	53
III. Erlass des Vergaberichtlinienpakets 2014	56
1. Primärrechtliche Vorgaben der Grundfreiheiten des AEUV	57
a. Dienstleistungsfreiheit, Art. 56 AEUV	58
b. Warenverkehrsfreiheit, Art. 34 AEUV	67
c. Niederlassungsfreiheit, Art. 49 AEUV	71
2. Kompetenzgrundlage zum Vergaberichtlinienerlass und Wahl der Handlungsform	74
3. Erlassverfahren	81
IV. Inhalt und Vorgaben der Richtlinie 2014/24/EU	83
1. Überblick über den Regelungsinhalt im Allgemeinen	83
a. Aufbau der Richtlinie 2014/24/EU	86
b. Geltungsbereich und Adressatenkreis	87
c. Wesentliche Neuerungen der Richtlinie 2014/24/EU	88
2. Überblick über die in der Richtlinie 2014/24/EU zu untersuchenden Aspekte	90
a. Umweltbezogene Aspekte – Inhalt und Verortung innerhalb der Richtlinie.	90
b. Soziale Aspekte – Inhalt und Verortung innerhalb der Richtlinie	96
c. Innovative Aspekte – Inhalt und Verortung innerhalb der Richtlinie.	101
3. Differenzierung zwischen mitgliedstaaten- und auftraggeberadressierten Vorschriften	106

3. Teil: Die Handhabung der Richtlinienumsetzung durch die nationalen Gesetzgeber in Deutschland, Italien und Spanien ... 111

A. Die gewählte Form der Umsetzung der Richtlinie 2014/24/EU	111
I. Umsetzung durch den deutschen Gesetzgeber	111
1. Ausgangslage vor Richtlinienumsetzung	111
2. Vergaberechtsmodernisierungsgesetz und Vergaberechtsmodernisierungsverordnung	114
3. Gesetzgebungsverfahren	115
4. Wesentliche strukturelle und inhaltliche Neuerungen des deutschen Vergaberechts.	117
II. Umsetzung durch den italienischen Gesetzgeber	122
1. Ausgangslage vor Richtlinienumsetzung	122
2. Decreto legislativo 50/2016 und Decreto Legislativo 56/2017	126
3. Gesetzgebungsverfahren	127
4. Wesentliche strukturelle und inhaltliche Neuerungen des italienischen Vergaberechts	132
III. Umsetzung durch den spanischen Gesetzgeber	141
1. Ausgangslage vor Richtlinienumsetzung	141
2. Das neue Ley de contratos del sector público (LCSP 2017)	146

3. Gesetzgebungsverfahren	147
4. Wesentliche strukturelle und inhaltliche Neuerungen des spanischen Vergaberechts ..	149
IV. Auswertung	152
B. Die nationale inhaltliche Umsetzung der Richtlinie 2014/24/EU im Einzelnen ..	156
I. Grundsätze der Auftragsvergabe, Art. 18 II RL 2014/24/EU	156
1. Normenüberblick Deutschland	157
2. Vorgaben des Art. 18 II RL 2014/24/EU	157
a. Standort, Struktur und Adressat der Vorschrift	157
b. Inhalt der Vorschrift	157
3. Umsetzung in Deutschland	163
a. Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im GWB a.F.	163
b. Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: § 128 I GWB n.F. (Auftragsausführung) ..	163
aa. Standort und Struktur der Vorschrift	163
bb. Inhalt der Vorschrift	164
c. Bewertung der Umsetzung	165
4. Umsetzung in Italien	170
a. Normenüberblick Italien	170
b. Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im D. Lgs. 163/2006	170
c. Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 30 D. Lgs. 50/2016 (Principi per l'aggiudicazione e l'esecuzione di appalti e concessioni)	170
aa. Standort und Struktur der Vorschrift	171
bb. Inhalt der Vorschrift	171
d. Bewertung der Umsetzung	172
5. Umsetzung in Spanien	174
a. Normenüberblick Spanien	174
b. Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im Real Decreto 3/2011	174
c. Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 201 LCSP 2017 (Obligaciones en materia medioambiental, social o laboral)	174
aa. Standort und Struktur der Vorschrift	174
bb. Inhalt der Vorschrift	175
d. Bewertung der Umsetzung	175
6. Auswertung	176
II. Innovationspartnerschaften, Art. 26 III i.V.m. Art. 31 RL 2014/24/EU	178
1. Normenüberblick Deutschland	178
2. Vorgaben des Art. 26 III i.V.m. Art. 31 RL 2014/24/EU	178
a. Standort, Struktur und Adressat der Vorschriften	178
b. Inhalt der Vorschriften	179
3. Umsetzung in Deutschland	182

a.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im GWB a.F.	183
b.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: § 119 VII GWB n.F. (Verfahrensarten) i.V.m. § 19 VgV n.F. (Innovationspartnerschaft)	183
aa.	Standort und Struktur der Vorschriften	183
bb.	Inhalt der Vorschriften	184
c.	Bewertung der Umsetzung	187
4.	Umsetzung in Italien	187
a.	Normenüberblick Italien	188
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im D. Lgs. 163/2006	188
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 59, co. 1 D. Lgs. 50/2016 (Scelta delle procedure) i.V.m. Art. 65 D. Lgs. 50/2016 (Partenariato per l'innovazione) ...	188
aa.	Standort und Struktur der Vorschriften	188
bb.	Inhalt der Vorschriften	189
d.	Bewertung der Umsetzung	190
5.	Umsetzung in Spanien	192
a.	Normenüberblick Spanien	192
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im Real Decreto 3/2011 ...	192
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 131.2 (Procedimiento de adjudicación) i.V.m. Art. 177 LCSP 2017 (Caracterización del procedimiento de asociación para la innovación)	192
aa.	Standort und Struktur der Vorschriften	192
bb.	Inhalt der Vorschriften	193
d.	Bewertung der Umsetzung	195
6.	Auswertung	196
III.	Gütezeichen, Art. 43 RL 2014/24/EU	197
1.	Normenüberblick Deutschland	197
2.	Vorgaben des Art. 43 RL 2014/24/EU	197
a.	Standort, Struktur und Adressat der Vorschrift	197
b.	Inhalt der Vorschrift	198
3.	Umsetzung in Deutschland	201
a.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im GWB a.F.	201
b.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: § 113 S. 2 Nr. 5 GWB n.F. (Verordnungser- mächtigung) i.V.m. § 34 VgV n.F. (Nachweisführung durch Gütezeichen)	202
aa.	Standort und Struktur der Vorschriften	202
bb.	Inhalt der Vorschriften	203
c.	Bewertung der Umsetzung	204
4.	Umsetzung in Italien	206
a.	Normenüberblick Italien	206
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 68, co. 9 D. Lgs. 163/2006 (Specifiche tecniche)	206

c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 69 D. Lgs. 50/2016 (Etichettature) . . .	207
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	207
bb.	Inhalt der Vorschrift	207
d.	Bewertung der Umsetzung	209
5.	Umsetzung in Spanien	209
a.	Normenüberblick Spanien	210
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 117.6 Real Decreto 3/2011 (Reglas para el establecimiento de prescripciones técnicas)	210
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 127 LCSP 2017 (Etiquetas)	211
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	211
bb.	Inhalt der Vorschrift	211
d.	Bewertung der Umsetzung	214
6.	Auswertung	215
IV.	Auswahl der Teilnehmer und Auftragsvergabe – Allgemeine Grundsätze, Art. 56 I UAbs. 2 RL 2014/24/EU	216
1.	Normenüberblick Deutschland	216
2.	Vorgaben des Art. 56 RL 2014/24/EU	216
a.	Standort, Struktur und Adressat der Vorschrift	216
b.	Inhalt der Vorschrift	217
3.	Umsetzung in Deutschland	219
a.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im GWB a.F.	219
b.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: keine Regelung im GWB n.F.	220
c.	Bewertung der Umsetzung	220
4.	Umsetzung in Italien	221
a.	Normenüberblick	221
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im D. Lgs. 163/2006	221
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 94, co. 2 D. Lgs. 50/2016 (Principi generali in materia di selezione)	222
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	222
bb.	Inhalt der Vorschrift	222
d.	Bewertung der Umsetzung	223
5.	Umsetzung in Spanien	224
a.	Normenüberblick Spanien	224
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: keine Regelung im Real Decreto 3/2011	224
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: keine Regelung im LCSP 2017	224
d.	Bewertung der Umsetzung	225
6.	Auswertung	226
V.	Ausschlussgründe, Art. 57 IV UAbs. 1 lit. a RL 2014/24/EU	227
1.	Normenüberblick Deutschland	227

2.	Vorgaben des Art. 57 IV UAbs. 1 lit. a RL 2014/24/EU	227
a.	Standort, Struktur und Adressat der Vorschrift	227
b.	Inhalt der Vorschrift	227
3.	Umsetzung in Deutschland	231
a.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: § 97 VI GWB a.F. i.V.m. § 6 VI EG VOL/A a.F. bzw. § 4 IX VOF	231
b.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: § 124 I Nr. 1 GWB n.F. (Fakultative Ausschlussgründe) i.V.m. § 42 VgV n.F. (Auswahl geeigneter Unternehmen; Ausschluss von Bewerbern und Bietern)	232
aa.	Standort und Struktur der Vorschriften	232
bb.	Inhalt der Vorschriften	233
c.	Bewertung der Umsetzung	235
4.	Umsetzung in Italien	236
a.	Normenüberblick Italien	236
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 38 D. Lgs. 163/2006 (Requisiti di ordine generale)	236
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 80 D. Lgs. 50/2016 (Motivi di esclusione)	237
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	237
bb.	Inhalt der Vorschrift	238
d.	Bewertung der Umsetzung	240
5.	Umsetzung in Spanien	242
a.	Normenüberblick Spanien	242
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 60 Real Decreto 3/2011 (Prohibiciones de contratar)	242
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 71.1 letra b LCSP 2017 (Prohibiciones de contratar)	244
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	244
bb.	Inhalt der Vorschrift	244
d.	Bewertung der Umsetzung	247
6.	Auswertung	249
VI.	Zuschlagskriterien, Art. 67 RL 2014/24/EU	250
1.	Normenüberblick Deutschland	251
2.	Vorgaben des Art. 67 RL 2014/24/EU	251
a.	Standort, Struktur und Adressat der Vorschrift	251
b.	Inhalt der Vorschrift	251
3.	Umsetzung in Deutschland	257

a.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: § 97 V GWB a.F. (Allgemeine Grundsätze) i.V.m. § 19 IX, § 21 I EG VOL/A (Prüfung und Wertung der Angebote, Zuschlag) bzw. § 16 VII EG VOB/A a.F. (Wertung) bzw. § 11 V, VI VOF (Aufforderung zur Verhandlung, Angebotsabgabe, Auftragserteilung).	257
b.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: § 127 I GWB n.F. (Zuschlag) i.V.m. § 58 VgV n.F. (Zuschlag und Zuschlagskriterien).	258
aa.	Standort und Struktur der Vorschriften	259
bb.	Inhalt der Vorschriften	259
c.	Bewertung der Umsetzung	264
4.	Umsetzung in Italien	267
a.	Normenüberblick Italien	267
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 81 D. Lgs. 163/2006 (Criteri per la scelta dell'offerta migliore), Art. 83 D. Lgs. 163/2006 (Criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa).	267
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 95 D. Lgs. 50/2016 (Criteri di aggiudicazione dell'appalto)	269
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	269
bb.	Inhalt der Vorschrift	269
d.	Bewertung der Umsetzung	279
5.	Umsetzung in Spanien	280
a.	Normenüberblick Spanien	280
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 150 Real Decreto 3/2011 (Criterios de valoración de las ofertas)	280
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 145 LCSP 2017 (Requisitos y clases de criterios de adjudicación del contrato).	281
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	281
bb.	Inhalt der Vorschrift	281
d.	Bewertung der Umsetzung	287
6.	Auswertung	289
VII.	Bedingungen für die Auftragsausführung, Art. 70 RL 2014/24/EU	290
1.	Normenüberblick Deutschland	290
2.	Vorgaben des Art 70 RL 2014/24/EU	290
a.	Standort, Struktur und Adressat der Vorschrift	290
b.	Inhalt der Vorschrift	290
3.	Umsetzung in Deutschland	293
a.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: § 97 IV S. 2 GWB a.F.	293
b.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: § 128 II GWB n.F. (Auftragsausführung) i.V.m. § 61 VgV n.F. (Ausführungsbedingungen)	294
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	294
bb.	Inhalt der Vorschrift	294

c.	Bewertung der Umsetzung	299
4.	Umsetzung in Italien	299
a.	Normenüberblick Italien	300
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 69 D. Lgs. 163/2006 (Condizioni particolari di esecuzione del contratto prescritte nel bando o nell'invito)	300
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 100 D. Lgs. 50/2016 (Requisiti per l'esecuzione dell'appalto)	300
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	300
bb.	Inhalt der Vorschrift	300
d.	Bewertung der Umsetzung	302
5.	Umsetzung in Spanien	304
a.	Normenüberblick Spanien	304
b.	Rechtslage vor Richtlinienumsetzung: Art. 118 Real Decreto 3/2011 (Condiciones especiales de ejecución del contrato)	304
c.	Rechtslage nach Richtlinienumsetzung: Art. 202 LCSP 2017 (Condiciones especiales de ejecución del contrato de carácter social, ético, medioambiental o de otro orden)	305
aa.	Standort und Struktur der Vorschrift	305
bb.	Inhalt der Vorschrift	305
d.	Bewertung der Umsetzung	308
6.	Auswertung	309
C.	Übergreifende Auswertung der Umsetzungsmaßnahmen in Deutschland, Italien und Spanien	310
I.	Umsetzungstechniken	311
II.	Fehlerquellen und Umsetzungsdefizite	314
III.	Beurteilung des Harmonisierungserfolgs	317
4. Teil:	Schlussbetrachtung und Ausblick	323
	Literaturverzeichnis	327
	Anhang	341