

Besonderheiten der Konzessionsvergabe

**Einführungsvortrag von Univ.-Prof. Dr. Thorsten Siegel
auf den 2. Berliner Konzessionsrechtstagen
am 6. April 2017**

I. Bisherige Rechtslage

1. Unionsrecht

- => geringe Regelungsdichte im Sekundärrecht
- => besondere Relevanz der Grundfreiheiten
- => Herausbildung von Vergabegrundsätzen durch den EuGH

2. Nationales Recht

- => ebenfalls geringe Regelungsdichte
- => explizite Regelungen zur Baukonzession
- => (keine) expliziten Regelungen zu Dienstleistungskonzessionen
- => Ergebnis: „Vergaberecht light“

II. Neue Regelungsstrukturen

1. Unionsrecht

- => neue Konzessionsvergaberichtlinie 2014/23/EU (KRV)
- => Ausgestaltung als Vollregelung
- => überwiegend „geronnene“ Rechtsprechung des EuGH
- => Schwellenwerte: 5,225 Mio. € (einheitlich)
- => (verminderte) Relevanz der Vergabegrundsätze

2. Nationales Recht

- => explizite Regelungen in §§ 101, 105, 148 ff. GWB
- => Ausgestaltung als teilweise „angelehnte“ Regelung
- => Konkretisierung in der Konzessionsvergabeverordnung (KonzVgV)
- => Ausgestaltung als Vollregelung
- => Oberschwellenbereich: zweistufige Kaskade (GWB, KonzVgV)
- => Unterschwellenbereich: explizite Regelung in § 23 VOB/A 2016

III. Anwendungsfragen

1. Anwendungsbereich

- => Begriff der Konzession und des Konzessionsgebers (§§ 105, 101 GWB)
- => Abgrenzung zu Sonderregelungen und Behandlung der Ausnahmen
- => Behandlung gemischter Verträge?

2. Verfahren

- => Grundsatz der freien Verfahrensgestaltung (§ 151 S. 3 GWB, § 12 Abs. 1 S. 1 KonzVgV)
- => Bekanntgabeerfordernis (§ 151 S. 1 und 2 GWB, §§ 19 ff. KonzVgV)
- => Verfahrensgarantien (§ 13 KonzVgV)
- => weitere Einschränkungen nach der KonzVgV
- => Auswirkungen auf die Verfahrensart

3. Eignungskriterien

- => Verweisung auf die allgemeinen Kriterien (§ 152 Abs. 2 i.V.m. § 122 GWB)
- => Ausschlussgründe (§ 154 Nr. 2 GWB i.V.m. § 123 ff. GWB)

III. Anwendungsfragen

4. Zuschlagskriterien

- => gesonderte Regelung in § 152 Abs. 3 GWB
- => Begriff des „wirtschaftlichen Gesamtvorteils“
- => Verbindung mit dem Auftragsgegenstand

5. Laufzeitbegrenzung

- => Erfordernis einer Laufzeitbegrenzung (§ 3 KonzVgV)
- => Regellobergrenze von 5 Jahren
- => Abweichungen von der Regellobergrenze

6. Anpassungen

- => Ausschreibungspflicht bei Änderungen? (§ 154 Nr. 3 i.V.m. § 132 GWB)
- => (erweiterte) Kündigungsmöglichkeiten (§ 154 Nr. 4 i.V.m. § 133 GWB)

7. Fehlerfolgen

- => Geltung der §§ 134 f. GWB bei der Konzessionsvergabe (§ 154 Nr. 4 GWB)
- => Eröffnung des Nachprüfungsverfahrens nach §§ 155 ff. GWB